

Заказчику:

ГАУЗ «Кузбасский клинический

госпиталь для ветеранов воин»

<...>

Заявителю жалобы:

ООО «Белмедизделие»

<...>

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-917/2023

Резолютивная часть решения объявлена «18» июля 2023 г. г. Кемерово,

Решение изготовлено в полном объеме «19» июля 2023 г. ул. Ноградская, д.5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председатель
Комиссии:

<...> – заместитель руководитель управления;

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;

<...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ
Транспорта и связи;

<...> – главный специалист-эксперт отдела ТЭК;

<...> – начальник отдела контроля органов власти;

фиксация заседания осуществлялась при помощи видеозаписи, при участии в заседании Комиссии посредством видеоконференцсвязи (ВКС):

- <...> – представителя государственного автономного учреждение здравоохранения «Кузбасский клинический госпиталь ветеранов воин» (доверенность № 36/2023 от 30.05.2023),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Белмедизделие» № 042/07/3-917/2023 и ее материалы,

УСТАНОВИЛА:

11.07.2023 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - Кемеровской УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Белмедизделие» (далее – ООО «Белмедизделие», Заявитель) на действия заказчика – государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасский клинический госпиталь ветеранов воинов» (далее ГАУЗ ККГВВ, Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходных материалов для отделения функциональной диагностики, извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) № 32312561560 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком допущены нарушения требований пункта 2 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), выразившиеся в установлении Заказчиком требования к характеристикам товара: «соответствия стандартам Директивы 93/42/ЕЕС (D.L./46/97). Класс устройств 2А» и установлении диапазона размера товара, соответствующего только одному производителю. Подробно доводы указаны в жалобе.

Уведомлением от 02.07.2023 № ТМ/6385/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-917/2023 было назначено на 18.07.2023 года в 15:00 часов. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 ФЗ № 135-ФЗ направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

17.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России от ГАУЗ ККГВВ поступил отзыв на жалобу, с приложением копий и уведомление об участии в рассмотрении жалобы дистанционно (вх. 6597/23).

На заседание Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-917/2023 18.07.2023 ООО «Белмедизделие» не представило ходатайство об участии в дистанционном рассмотрении данного обращения с использованием системы видеоконференцсвязи. Ходатайство о рассмотрении данного обращения в отсутствие представителя Заявителя в адрес Кемеровского УФАС России также не поступало.

Поскольку уведомление о принятии данного обращения к рассмотрению было направлено по адресу официальной электронной почты ООО «Белмедизделие», Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 042/07/3-917/2023 в отсутствие представителя Заявителя.

18.07.2023 на заседании Комиссии представитель ГАУЗ ККГВВ полностью поддержал доводы, изложенные в отзыве на жалобу (вх. 6597/23 от 17.07.2023).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-862/2023, заслушав пояснения представителей, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасский клинический госпиталь ветеранов воинов» от «25» октября 2022 года (далее - Положение), которое разработано в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

07.07.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее –ЕИС) размещено извещение и документация о Закупке на поставку расходных материалов для отделения функциональной диагностики (далее – Документация).

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в частности, описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что Заказчиком в Документации установлены требования к поставляемому товару. Требования к техническим характеристикам товара прикреплены отдельным файлом – Техническое задание.

В пункте 9 приложения № 1 к Техническому заданию Документации изложены характеристики для требуемого к поставке товара, а именно:

-Электрод для ЭМГ, игольчатый, концентрический, одноразовый, изготовлен из медицинского сорта нержавеющей стали и предназначен для регистрации активности мышц при применении в электромиографии (ЭМГ).

-Электроды предназначены для одноразового использования и должны быть использованы вместе с соответствующим кабелем.

-Длина иглы: в диапазоне 64 - 66 мм

-Диаметр иглы: в диапазоне: 0.45 - 0.47 мм

-Цветовая кодировка коннектора подключения электрода: нейтральный (бесцветный)

-Подсоединение к электроду: коаксиальный разъем, под кабель F8995/NI производства Fiab SpA имеющийся у Заказчика

-Наконечник иглы: заточка типа "троакар" с шлифовкой граней

-Класс сертификации по СЕ: 2А.

-Соответствие стандартам: Директива 93/42/СЕЕ (D.L. 46/97). Класс устройств 2А.

Документация не содержит указание на товарный знак, наименование места происхождения товара, наименование производителя товара, в документации установлены лишь требования к техническим и функциональным характеристикам

товара в целях реализации потребностей заказчика, а сведения, запрещенные к указанию в документации, отсутствуют. Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что описание предмета закупки не противоречит части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее – Заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами – равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 Закон о закупках не обязывает заказчиков обеспечивать участие в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчиков, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к предмету закупки.

Заявителем в доводах жалобы указано, что установленная Заказчиком техническая характеристика – «соответствие стандартам: Директива 93/42/СЕЕ (D.L. 46/97). Класс устройства 2А» может привести к необоснованному ограничению числа участников Закупки, так как данная Директива регулирует безопасность на рынке медицинских изделий в ЕС. Указанные требования, могут повлечь за собой установление неравных условий для производителей медицинских изделий, ограничение конкуренции и сокращение количества участников закупки.

С указанными показателями «длина иглы, диаметр иглы» товар производится только одним производителем, а именно Fiab SpA, эксклюзивным дистрибьютером которого является ООО «Вилорд». Сведений о наличии аналогичных товаров с аналогичными характеристиками в общедоступных источниках не содержится. Запросы Заявителя в ООО «Вилорд» остались без ответа. В связи с чем требования к закупаемым товарам установленным в документации, которые

свидетельствуют о его конкретном производителе является ограничением конкуренции, так как участники не имеющие договоров с производителем и его официальным дилером, не смогут закупить требуемый товар.

Вместе с тем, Заказчик поясняет, что требуемые электроды для ЭМГ используются для медицинского электрооборудования и должны быть совместимы с соответствующим электрическим кабелем F8995/NI производства Fiab SpA имеющийся у Заказчика. Поскольку данный кабель произведен европейской компанией, то указание на класс безопасности по директиве 93/42/СЕЕ в закупочной документации является обоснованным.

Так же поясняет, что медицинские изделия оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к предмету закупок, главным является достижение наилучшего терапевтического эффекта и максимальное исключение любых нежелательных реакций и последствий при лечении пациентов.

По доводу Заявителя, в части показателей «длина иглы, диаметр иглы», поясняет, что Заказчику требуется именно эти размеры игл, так как иглы с другими размерами, уже имеются в лечебном учреждении. Заявленные размеры необходимы для проведения исследований пациентам с крупным телосложением. Участником закупки может быть предложен любой диапазон, который соответствует заявленным характеристикам. Так же поясняет. Что электроды должны подходить к имеющемуся у Заказчика кабелю F8995/NI производства Fiab SpA.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что комплекс используемых медицинских изделий, в том числе кабель, электроды и так далее, должны соответствовать единым требованиям безопасности и соответствовать соответствующему классу безопасности, в данном случае установленному «Директивой 93/42/СЕЕ (D.L. 46/97). Класс устройства 2А», для поддержания и повышения уровня безопасности оборудования, и минимизации рисков причинения вреда здоровью пациенту. Законодательство в сфере закупок товаров, работ, услуг не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого товара устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам и видам товара.

На основании изложенного, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что в данном случае закупаемое оборудование в наибольшей степени отвечает потребностям Заказчика.

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении Заказчиком числа участников торгов.

Основной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности товара, что предполагает самостоятельность заказчиков в определении условий

закупок и порядка ее проведения, а также выявления в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика в рамках проводимой закупки.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильность публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя, о том, что установленная Заказчиком технические характеристики - «соответствие стандартам: Директива 93/42/СЕЕ (D.L. 46/97). Класс устройства 2А», «диапазоны длины и диаметра иглы» могут привести к необоснованному ограничению числа участников Закупки является необоснованным.

Довод о том, что запросы Заявителя на приобретение необходимого товара у официального дистрибьютера ООО «Вилорд» остались без ответа, Комиссия считает несостоятельным исходя из следующего:

Заказчиком предоставлены 3 заявки на участие в Закупки, на основании которых три участника Закупки готовы поставить требуемый товар, закупив его у ООО «Вилорд», так же Заказчиком предоставлен ответ от ООО «Вилорд» о том, что к нему обратились представители пяти компаний по поводу приобретения данного товара, ООО «Белмедизделие» по вопросу приобретения товара в ООО «Вилорд» не обращалось.

Так же Заказчиком даны пояснения, что данную продукцию можно приобрести в странах, входящих в ЕАЭС (Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская республика).

Заявителем не представлены, надлежащим образом заверенные копии направленных в ООО «Вилорд» запросов, для возможности их оценки в качестве доказательств.

Закупка проводится не только среди производителей медицинских изделий, но и среди всех участников рынка, которые могут поставить необходимый Заказчику товар.

С учетом вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что закупаемые расходные материалы находятся в свободном обороте на рынке Российской Федерации и могут быть поставлены согласно потребностям Заказчика, как производителем, так и любым участником рынка.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции» определено, что конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Требований о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки в Документации не указано.

Факт невозможности участия в закупки конкретного участника, в том числе Заявителя, в связи с отсутствием у него необходимого Заказчику товара, не влечет за собой нарушения прав этого участника условиями Закупки, не является нарушением принципов, предусмотренных Законом о закупках и не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Белмедизделие» на действия заказчика государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасский клинический госпиталь ветеранов воин» необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

Отпуск: приказ № 89-0/23 от 20.06.2023 <...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.