

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1337/2022

«17» ноября 2022 г.

г. Кемерово

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

Председатель комиссии:

<...>;

<...>;

Членов комиссии

<...>;

при ведении заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи,

при участии:

- <...> - представителя ГАУЗ «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (доверенность № <...> от <...>);

- <...> - представителя ИП <...> (доверенность № <...> от <...>)

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Индивидуального предпринимателя <...> и материалы жалобы № 042/07/3-1337/2022,

УСТАНОВИЛА:

28.10.2022 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба (вх. № 3456-ЭП/22) Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, Заявитель) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (далее – ГАУЗ «КОКБ», Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку изделий медицинского назначения. Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок:

<http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) и электронной площадке ots-tender.ru (далее – ООО «ОТС-Тендер») <http://ots.ru> 12.10.2022 г. под № 32211755962 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик в закупочной документации даёт неверное описание товара по позиции 14, которое не отражает потребность учреждения, ограничивает возможность потенциальных участников для участия в закупке, нарушает требования пункта 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 31.10.2022 г. № ТМ/7499/22 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1337/2022 было назначено на 08.11.2022 года в 14 часов 00 минут дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ГАУЗ «КОКБ», ИП <...> и ООО «ОТС-Тендер».

От Заказчика 07.11.2022 поступил мотивированный письменный отзыв на жалобу ИП <...> с приложенными материалами, касающимися спорных вопросов по данному аукциону в электронной форме, а также поступило ходатайство об участии в рассмотрении жалобы № 042/07/3-1337/2022 с использованием системы видеоконференцсвязи.

07.11.2022 от ИП <...> в адрес Кемеровского УФАС России поступило уведомление об участии в рассмотрении жалобы № 042/07/3-1337/2022 посредством видеоконференцсвязи и соответствующая доверенность.

Кемеровскому УФАС России 08.11.2022 г. не представилось возможным подключиться к рассмотрению жалобы № 042/07/3-1337/2022 посредством видеоконференцсвязи из-за возникших технических неполадок.

08.11.2022 г. в связи с вышеуказанным, а также в связи с необходимостью получения дополнительной информации Комиссией по рассмотрению жалобы № 042/07/3-1337/2022 в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы ИП <...> принято решение о продлении срока принятия решения до 18.11.2022 г., а также о переносе даты и времени её рассмотрения на 17.11.2022 г. в 14 часов 00 минут с использованием системы видеоконференцсвязи.

О назначении очередного заседания Комиссии с использованием системы видеоконференцсвязи, представители Заказчика, Заявителя и ООО «ОТС-Тендер» были уведомлены посредством направления на адреса их электронной почты, уведомления Кемеровского УФАС России от 10.11.2022 г. № СС/7766//22 о продлении срока рассмотрения данной жалобы.

15.11.2022 г. в адрес Кемеровского УФАС России от Заказчика поступили дополнительные сведения (вх. № 4026/22) запрошенные в уведомлении о продлении срока рассмотрения жалобы.

На заседании Комиссии 17.11.2022 г. проводимой посредством видеоконференцсвязи по рассмотрению жалобы № 042/07/3-1337/2022 представитель Заказчика поддержал в полном объеме доводы, ранее изложенные

в письменном отзыве на жалобу, и выразил своё несогласие с доводами данной жалобы. Представитель заказчика на заседании Комиссии указал, что ранее Заявителем был направлен запрос в адрес Заказчика в части содержания позиции 14 «Переключатель педальный» Информационной карты Документации и внесения изменений в описание товара по позиции 14.

В ответе на запрос до Заявителя была доведена информация по позиции 14 Информационной карты со ссылкой на регистрационное удостоверение Росздравнадзора.

Также представитель Заказчика на заседании Комиссии указал, что все условия рассматриваемой закупки были одинаково и в равном объеме доведены до любого потенциального участника закупки, в связи, с чем ссылка на нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» является несостоятельной.

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в отзыве на жалобу ИП Золотухина С.Г., который имеется в материалах дела.

Представитель заявителя 17.11.2022 г. на заседании Комиссии поддержала в полном объеме доводы, ранее изложенные в тексте жалобы, и отметила, что противоречия и не соответствия в позиции 14 Информационной карты влияют на выбор самого товара, предполагаемого к поставке и приводят к ограничению конкуренции участников закупки. Необходимый Заказчику товар является педальным и биполярным. Описанием позиции 14 Информационной карты Заказчик вводит в заблуждение участников закупки и описывает товар, который не отражает потребность данного медицинского учреждения.

17.11.2022 на заседании Комиссии была оглашена резолютивная часть решения.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1337/2022, и заслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Проведение аукциона в электронной форме на поставку изделий медицинского назначения, назначено в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг заказчика на 2022 год, утвержденным главным врачом ГАУЗ «КОКБ» и размещенным на Официальном сайте под № 2255, что подтверждается скриншотом с данного сайта.

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг осуществляемых отдельными видами юридических лиц для нужд ГАУЗ «КОКБ», утвержденным протоколом Наблюдательного совета ГАУЗ «КОКБ» от 27.09.2022 № б/н (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки продукции посредством аукциона в электронной форме регулируются разделом 15 Положения о закупках.

Документация об аукционе в электронной форме на поставку изделий

медицинского назначения, разработана в соответствии с Положением о закупках, и утверждена главным врачом ГАУЗ «КОКБ» (далее – Документация).

12.10.2022 г. заказчиком на Официальном сайте было размещено извещение № 32211755962 о проведении закупки способом электронного аукциона на поставку изделий медицинского назначения.

В соответствии с Извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: 12.10.2022 г.;
- дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 28.10.2022 до 05:00 (время московское);
- дата рассмотрения первых частей заявок: 31.10.2022;
- дата и время проведения аукциона: 03.11.2022 06:00 (время московское);
- дата подведения итогов закупки: 07.11.2022.

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 23 571 685,50 руб., включая НДС.

В соответствии с протоколом от 31.10.2022 № 2025-10-22-АЭФ (32211755962) рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе на право заключения договора по поставку изделий медицинского назначения для нужд ГАУЗ «КОКБ» (итоговый протокол), на момент окончания срока подачи заявок на участие в аукционе (28.10.2022 г. 05:00 время Московское) была подана 1 (одна) заявка, а именно: заявка № 1681013 ООО «Здоровое сердце».

Как следует из вышеуказанного протокола, закупочная комиссия приняла решение о заключении договора с ООО «Здоровое сердце».

По состоянию на 17.10.2020 г. договор на поставку изделий медицинского назначения между ГАУЗ «КОКБ» и победителем запроса котировок ООО «Здоровое сердце» не заключен.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в

документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, в том числе: в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В силу подпункта «а» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 15.4.2.3 подраздела 15.4 раздела 15 Положения о закупках Документация об электронном аукционе должна содержать требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В пункте 9 Информационной карты Документации по позиции № 14 «Переключатель педальный» Заказчик установил требования к техническим характеристикам данного объекта закупки, а именно: Изделие предназначено для активации подачи

биполярной заваривающей энергии от генератора на подходящий инструмент. Педаль используется с электрохирургическими генераторами производства Valleylab / Covidien: LigaSure-8, Force Triad и FT10, имеющимися у Заказчика. Переключатели педальные, ручные и сенсорные моно- и биполярные. Форма педали в виде круглого купола для удобства нажатия с трех сторон, закрепленного на плоском основании с бортиком у выхода кабеля, основной цвет - фиолетовый на черном фоне. Коннектор кабеля 7-штырьковый, с резьбовой фиксацией к разъему генератора. Изделие поставляется не стерильным. Изделие многоразового использования.

В соответствии с пунктом 15.7.1 подраздела 15.7.раздела 15 Положения о закупках любой участник закупки, получивший аккредитацию на электронной торговой площадке, вправе направить на адрес электронной торговой площадки, на которой планируется проведение электронного аукциона, запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе.

Пунктом 15.7.2 подраздела 15.7.раздела 15 Положения о закупках определено, что в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления от оператора электронной торговой площадки запроса о разъяснении положений документации об электронном аукционе Заказчик размещает разъяснение положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил запрос, в ЕИС и на электронной торговой площадке при условии, что указанный запрос поступил к Заказчику не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе.

В ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1337/2022 Комиссия выявила факт обращения Заявителя на Официальном сайте к Заказчику с запросом на разъяснения положений Документации по закупке № 32211755962, в котором указано следующее: согласно описанию позиции 14 «Переключатель педальный» Вам необходим переключатель LIGA SURE COVIDIEN LS0300. Вы указали «Переключатели педальные, ручные и сенсорные моно- и биполярные». При этом данная педаль является только биполярной, которая представлена в каталоге продукции 2021-2022 Medtronic. На основании изложенного, просим Вас внести изменения в описание товара позиции 14 и привести описание объекта закупки в соответствии с описанием закупаемого товара.

В ответе на вышеуказанный запрос (письмо исх. № б/н от 24.10.2022) Заказчик пояснил: Участник закупки просит внести изменения в Документацию, что не может считаться запросом на разъяснения в смысле, передаваемом действующим законодательством, а также проинформировал Заявителя о следующем.

Согласно пункту 9 Информационной карты документации об аукционе и его позиции 14 установлено, что к закупке требуется «Переключатель педальный» которых необходим для использования с электрохирургическими генераторами производства Valleylab / Covidien: LigaSure-8, Force Triad и FT10, имеющимися у Заказчика.

Указанный выше переключатель должен быть ручной и сенсорный моно- и биполярный, что в том числе соответствует требованиями указанным согласно регистрационному удостоверению на медицинское изделие от 16.12.2016г. № ФСЗ 2011/10147.

Согласно части 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об охране здоровья граждан) медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

В части 4 статьи 38 Закона об охране здоровья граждан определено, что на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти,

В соответствии с частью 8 Закона об охране здоровья граждан в целях государственной регистрации медицинских изделий в порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, проводятся оценка соответствия в форме технических испытаний, токсикологических исследований, клинических испытаний и экспертиза качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, а также испытания в целях утверждения типа средств измерений (в отношении медицинских изделий, относящихся к средствам измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, перечень которых утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти).

Пунктом 3 Правил государственной регистрации медицинских изделий, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2012 г. № 1416 (далее – Правила регистрации медицинских изделий) установлено, что Государственная регистрация медицинских изделий осуществляется Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (далее - Росздравнадзор).

В силу пункта 4 Правил регистрации медицинских изделий "безопасность медицинского изделия" - отсутствие недопустимого риска причинения вреда жизни, здоровью человека и окружающей среде при использовании медицинского изделия по назначению в условиях, предусмотренных производителем (изготовителем). "Эффективность медицинского изделия" - совокупность свойств и характеристик медицинского изделия, обеспечивающих достижение целей предназначения, установленных производителем (изготовителем) и подтвержденного практикой клинического применения.

Согласно пункту 6 Правил регистрации медицинских изделий документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие (далее - регистрационное удостоверение). Форма регистрационного удостоверения утверждается Росздравнадзором.

Качество, эффективность, безопасность медицинского изделия, в том числе переключателей педальных, определяются и доказываются в процессе регистрации медицинского изделия. Следовательно, сам факт наличия государственной регистрации медицинского изделия означает его соответствие

всем требованиям качества, эффективности и безопасности данного медицинского изделия.

Комиссией установлено, что регистрационное удостоверение на медицинское изделие от 16.12.2016г. № ФСЗ 2011/10147 выдано на аппараты электрохирургические «Ковидиен Ллс» (США) с принадлежностями.

Согласно приложению к вышеуказанному регистрационному удостоверению аппараты электрохирургические с принадлежностями имеют следующие варианты исполнения, в том числе: Force FS, Force EZ, Force Triad, Force Argon II.

В пункте 1 приложения к данному регистрационному удостоверению перечислены принадлежности к аппаратам электрохирургическим, включая: Переключатели pedalные, ручные и сенсорные, моно-и биполярные не более 2-х штук каждого типа.

Следует отметить, что медицинские электрохирургические аппараты с генераторами производства Valleylab / Covidien: LigaSure-8, Force Triad и FT10, имеются в наличии у Заказчика и соответствующие принадлежности нужны ко всем аппаратам.

Комиссия установила, что вышеназванные принадлежности к медицинскому оборудованию Valleylab / Covidien полностью соответствуют содержанию приложения к регистрационному удостоверению на медицинское изделие от 16.12.2016г. № ФСЗ 2011/10147. Данный факт был доведен ГАУЗ «КОКБ» на Официальном сайте ЕИС в форме разъяснения положений документации в ответ на запрос ИП <...> как до самого Заявителя, так и до неопределенного круга лиц, потенциальных участников рассматриваемого аукциона.

Кроме того, руководства по эксплуатации медицинского оборудования Valleylab / Covidien имеются в свободном доступе в сети «Интернет».

В соответствии со страницей 3-3 главы 3 руководства по эксплуатации вышеназванного оборудования электролигирующий генератор Valleylab серии LS совместим с фиолетовой педалью LigaSure LS0300.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Из доводов, указанных Заявителем в жалобе, не усматривается какому участнику закупки, были предоставлены преимущества, и чем они конкретно выразились.

Комиссия установила, что все условия по рассматриваемому аукциону, в том числе, положения Документации были в равной степени доведены до всех потенциальных участников закупки, которые были намерены принять участие в спорной закупке и притом в равном объеме.

Данная позиция поддерживается Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018, согласно которому, принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому

причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требований, не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

По мнению Комиссии, права и интересы Заявителя в ходе проведения данной закупки нарушены не были.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что установленное Заказчиком описание товара по позиции 14 Информационной карты Документации, не противоречит положениям Закона о закупках и требованиям Положения о закупках, следовательно, не имеет признаков ограничения конкуренции и не приводит к сокращению количества потенциальных участников данной закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона 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, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ИП <...> на действия Заказчика – ГАУЗ «КОКБ» при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку изделий медицинского назначения (извещение № 32211755962) необоснованной.

Председатель комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

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.