

Решение № 03-10.1/442-2015

о признании жалобы необоснованной

02 декабря 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кузьменко А.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу Акционерного общества по производству технических газов имени Кима Ф.И. (далее - заявитель, Общество, АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И.) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская клиническая больница скорой медицинской помощи № 1» (далее - БУЗОО «ГК БСМП № 1», заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку кислорода жидкого медицинского (извещение № 0352300007215000209) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя -<...> ,

заказчика - <...> ,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. 03-10884э от 25.11.2015) жалоба заявителя на действия заказчика при осуществлении закупки в форме электронного аукциона.

Из содержания жалобы следует, что документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-10929 от 26.11.2015) заказчиком были представлены материалы закупки, а также письменные возражения на доводы жалобы заявителя (вх. № 11063 от 01.12.2015).

Кроме того, на заседание Комиссии представителями заказчика представлены дополнения к возражениям на жалобу (исх. № 2615 от 01.12.2015).

Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) следует, что 18.11.2015 заказчиком были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2455280,88 рублей.

24.11.2015 на официальном сайте размещались разъяснения положений документации об электронном аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В жалобе Обществом указано следующее: «Считаем требование поставки товара в течение 3-х часов, предъявляемое Организатором и Заказчиком, необоснованным и нарушающим положения Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ» услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - «Федеральный закон №44-ФЗ»), в частности подпункт 2 пункта 1 статьи 1; статью 6 в части нарушения принципа обеспечения конкуренции контрактной системой в сфере закупок; пункт 1 статьи 8 и пункт 2 статьи 8 в части нарушения принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Экстренная доставка может быть вызвана наступлением чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера. Проведение закупок, связанных с «экстренной необходимостью пополнения запасов Продукции (в связи с аварийной ситуацией и др.)» регламентируется статьёй 82 Федерального закона №44-ФЗ: Особенности осуществления закупок путем проведения запроса котировок в целях оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. Вышеуказанная статья предписывает Заказчику без ограничения цены контракта направить запрос о предоставлении котировок всем участникам закупок, которые могут осуществить поставки необходимых товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии с перечнем поставщиков. Тогда как закупка №0352300007215000209 проводится в форме электронного аукциона с начальной (максимальной) ценой контракта равной 2 455 280 (двум миллионам четырёмстам пятидесяти пяти тысячам двумстам восьмидесяти) рублям 88 копейкам.

Предъявляя требование об экстренной доставке в связи с недостаточным количеством медицинского кислорода, выявленном внезапно (экстренно), фактически Заказчик пытается переложить обязанности своих должностных лиц на поставщиков медицинского кислорода, обусловить выполнение государственного контракта дополнительными неправомерными требованиями и уйти от обязанности создания достаточного резерва продукции на непредвиденные обстоятельства.

Таким образом, включив в документацию о закупке условие об экстренной поставке продукции в течение 3 часов после поступления заявки, Заказчик нарушил не только положения подпункта 2 пункта 1 статьи 1; статьи 6 в части нарушения принципа обеспечения конкуренции контрактной системой в сфере закупок; пункта 1 статьи 8 и пункта 2 статьи 8 в части нарушения принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг; пункта 3 статьи 33 и статьи 82 Федерального закона №44-ФЗ, но и неправомерно совместил в рамках одной закупочной процедуры требования плановой закупки и закупки, связанной с чрезвычайной, экстренной, аварийной ситуацией».

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также **сроки поставки товара** или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду **с информацией, указанной в [статье 42](#) настоящего Федерального закона**, указываются сведения, предусмотренные пунктами 1-7 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду **с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона**, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Во исполнение вышеуказанных норм Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона, а также в подпункте 5.13.2 части 5.13 раздела 5 «Условия заключения и исполнения контракта» к документации об электронном аукционе заказчиком установлен следующий срок поставки товара: «с 01 января 2016 года по 31 декабря 2016 года; отдельными партиями по письменным заявкам Заказчика в течение 24 (двадцати четырех) часов с момента получения заявки Поставщиком. Заказчик формирует заявки еженедельно.

В случаях экстренной необходимости пополнения запасов Продукции (в связи с аварийной ситуацией и др.) Поставщиком осуществляется экстренная поставка продукции в течение 3 часов после поступления заявки от Заказчика, включая праздничные и выходные дни».

Аналогичное условие о сроке поставки товара установлено заказчиком в пункте 1.5 раздела 1 «Предмет контракта» проекта контракта, в силу части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе.

В письменных возражениях заказчиком указано следующее:

«БУЗОО «ГК БСМП №1» работает в режиме неотложной помощи 24 часа в сутки, 7 дней в неделю, 365 дней в году, за сутки в больницу при работе в «плановом» неотложном режиме поступает до 187 пациентов, максимальное число пациентов поступивших в случае чрезвычайной ситуации за сутки достигает 298 человек. Больница имеет единственный в городе Омске ожоговый центр на 49 мест, в т.ч. ожоговая реанимация, операционный блок на 12 операционных, 87 реанимационных коек, реанимационный зал в отделении анестезиологии-реанимации, отделение гнойной хирургии, барозал для особо опасных инфекций.

Стационар БУЗОО «ГК БСМП № 1» развернут на 615 коек, в том числе 54 палаты интенсивной терапии (ПИТ), на реанимационных койках ежедневно находится минимум 30 пациентов на аппаратах искусственной вентиляции легких, следовательно, кислород активно потребляется в реанимационных отделениях, в палатах интенсивной терапии, а также кислород «подведен» к каждой койке палаты стационара.

Кроме того, ежесуточное количество операций, проводимых как в плановом, так и неотложном режиме (вне ситуации ЧС) составляет минимум 30 единиц. Для проведения операций необходима непрерывная подача кислорода, который подается подавлением по кислородопроводу из газификатора.

Согласно ст. 35 и 37 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» скорая, в том числе скорая специализированная, медицинская помощь оказывается гражданам при заболеваниях, несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства. Медицинская помощь организуется и оказывается в соответствии с порядками оказания медицинской помощи, обязательными для исполнения на территории Российской Федерации всеми медицинскими организациями.

Таким образом, БУЗОО «ГК БСМП № 1» обязано в любой момент принять неопределенное количество пациентов и оказать им необходимую медицинскую помощь.

В соответствии с плановым заданием межведомственной координационной комиссии службы медицины катастроф Омской области от 20 мая 2008 года № 5 на учреждение возложены следующие задачи:

Подготовка учреждения к приему массового количества пострадавших в чрезвычайных ситуациях, в том числе развертывание 200 коек для их госпитализации (п. 1.3);

Выполнение мероприятий по повышению устойчивости функционирования учреждения здравоохранения в чрезвычайных ситуациях (п. 1.6).

Таким образом, Заказчик (учреждение) обязан обеспечить бесперебойную, непрерывную работу оборудования медицинского газоснабжения для осуществления медицинской деятельности, в том числе в экстренных ситуациях.

БУЗОО «ГК БСМП №1» имеет в наличии два газификатора ГКХ-3/1,6-200М заводской № 8910168 и ГКХ-3/1,6-200М заводской № 8910164. Дата заключения экспертизы промышленной безопасности 11.09.2014 года, объем одного газификатора составляет 3 (три) тонны. Работник службы лечебных газов ежедневно отслеживает объем оставшегося кислорода с целью поддержания определенного уровня резерва кислорода.

Газификатор учреждения, а также аварийный запас кислорода медицинского жидкого, способен обеспечить бесперебойную подачу данной фармацевтической субстанции на срок не более 3-х часов. При этом резервное оборудование (газификатор) у учреждения отсутствует. В связи с чем, отсутствие в контракте условия об экстренной поставке кислорода ставит под угрозу жизнь пациентов заказчика в случае возникновения экстренной ситуации.

Основным условием, при котором возникает экстренная доставка кислорода медицинского жидкого, может быть вызвана наступлением чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

В учреждении профилированной на оказание экстренной медицинской помощи при массовом поступлении пострадавших может возникнуть необходимость экстренного пополнения запасов кислорода медицинского жидкого.

Примеры таких ситуаций:

-чрезвычайное происшествие с теплоходом «Полесье»;

-дорожно-транспортное происшествие с пассажирским автобусом на Сыропятском тракте;

-Взрыв бытового газа в жилом доме по улице Тепловозной»;

- Взрыв на улице Комбинатская.

Еще одним условием, при котором возникает экстренная доставка кислорода медицинского жидкого, может быть вызвана технической неисправностью одного из газификаторов (запорной арматуры, предохранительных клапанов), при условии полной выработки кислорода во втором газификаторе.

Исходя из потребности БУЗОО «ГК БСМП № 1», особенностей системы медицинского газоснабжения учреждения, в целях исполнения планового задания межведомственной координационной комиссии службы медицины катастроф Омской области от 20 мая 2008 года № 5 в условиях ЧС Учреждением установлено требование о поставке кислорода в экстренной ситуации в течение 3-х часов с момента подачи заявки».

Комиссия соглашается с позицией заказчика и не усматривает в его действиях нарушения положений Федерального закона о контрактной системе при установлении в документации об электронном аукционе условия о поставке товара в течение трех часов в случае наступления экстренной ситуации, поскольку

поставка кислорода жидкого медицинского в установленный срок необходима заказчику в целях обеспечения бесперебойной и непрерывной его подачи в реанимационное отделение, палаты интенсивной терапии и т.д. во избежание угрозы жизни пациентов Учреждения при оказании неотложной медицинской помощи.

По мнению заявителя, проведение закупок, связанных с «экстренной необходимостью пополнения запасов продукции (в связи с аварийной ситуацией и др.)» регламентируется статьей 82 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, заказчик *«неправомерно совместил в рамках одной закупки требования плановой закупки и закупки, связанной с чрезвычайной, экстренной, аварийной ситуацией».*

Статья 82 Федерального закона о контрактной системе регламентирует особенности осуществления закупок путем проведения запроса котировок в целях оказания **гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.**

Комиссия считает, что заявителем не представлено доказательств того, что БУЗОО «ГК БСМП № 1» должно ликвидировать последствия чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

При этом Обществом также не представлено доказательств того, что понятие «оказание неотложной медицинской помощи лицам, пострадавшим в результате чрезвычайных ситуаций» идентично понятию и содержанию работы (услуги) «ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера».

Кроме того, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе любой **участник закупки**, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации **имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика**, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

Согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе **к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.** При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе заявителем не представлено документальных доказательств, подтверждающих то обстоятельство, что у Общества отсутствует реальная возможность поставить кислород медицинский жидкий на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе, в том числе при наступлении экстренной ситуации в течение трех часов с момента подачи соответствующей заявки от заказчика.

При этом следует отметить, что на заседании Комиссии представителями заказчика даны пояснения о том, что ранее заказчиком уже осуществлялась закупка на поставку кислорода жидкого медицинского (извещение № 0352300007215000045 от 17.03.2015) с аналогичным условием о сроке поставки кислорода в случае наступления экстренной ситуации в течение трех часов. В данном электронном аукционе заявитель принимал участие, при этом Общество действия заказчика по установлению в документации об электронном аукционе условия о сроке поставки кислорода в случае наступления экстренной ситуации в течение трех часов не обжаловало.

При указанных обстоятельствах, у Комиссии Омского УФАС России отсутствуют объективные основания считать, что действия заказчика по установлению в документации об электронном аукционе условия о сроке поставки товара «в случае экстренной ситуации поставка товара осуществляется в течение трех часов» нарушают права и законные интересы заявителя.

Учитывая изложенное, Комиссия признала довод жалобы заявителя **необоснованным**.

4. В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

4.1. Согласно части 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В силу требований пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным **в соответствии с законодательством Российской Федерации** к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В пункте 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 N 227-ФЗ, вступившего в силу с **13.08.2015**) дано понятие: **участник закупки** - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом

регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Изучив документацию об аукционе, размещенную на официальном сайте **18.11.2015**, Комиссия установила, что понятие «участник закупки», которое содержится в части 2.1 раздела 2 «Требования к участникам закупки» документации об аукционе, не соответствует требованиям пункта 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ).

4.2. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В силу пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также **декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.**

Требования к содержанию второй части заявки на участие в электронном аукционе установлены заказчиком в пункте 4.1. раздела 4 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе, инструкция по ее заполнению и порядок подачи» документации об электронном аукционе.

Подпунктом 3 указанного раздела предусмотрено предоставление участником закупки в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе «*декларации о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным **пунктами 2.1.2-2.1.8 части 2.1 Раздела 2** настоящей документации - требуется*».

При этом пункт 2.1.8 части 2.1 раздела 2 документации об электронном аукционе содержит требование к участнику закупки, предусмотренное пунктом 10 части 1

статьи 31 Федерального закона о контрактной системе – «участник закупки не является офшорной компанией».

Комиссия считает неправомерным требование заказчика о предоставлении во второй части заявки на участие в электронном аукционе декларации о соответствии участника закупки требованиям, установленным пунктом 10 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, поскольку в силу пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе участник закупки не должен предоставлять в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе указанную декларацию.

Учитывая изложенное, Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.

4.3. В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в [статье 42](#) настоящего Федерального закона указываются **требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона**, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В силу части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Проанализировав положения документации об электронном аукционе, Комиссия установила, что в части 2.1 раздела 2 заказчиком было установлено единое требование к участникам закупки, предусмотренное пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, а именно: «*Наличие действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) и (или) на производство лекарственных средств, наличие Решения о включении кислорода жидкого медицинского, в государственный реестр лекарственных средств, наличие паспорта завода-изготовителя*».

Во исполнение пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе в пункте 2 части 4.1 раздела 4 документации об электронном аукционе, в

требованиях к содержанию второй части заявки на участие в электронном аукционе заказчиком установлено требование о предоставлении во второй части заявки *лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) и (или) на производство лекарственных средств, наличие Решения о включении кислорода жидкого медицинского, в государственный реестр лекарственных средств, наличие паспорта завода-изготовителя.*

Вместе с тем, в нарушение пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в разделе «Требования к участникам» **извещения** о проведении электронного аукциона заказчиком не установлен исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1](#) статьи 31 Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. на действия БУЗОО «ГК БСМП № 1» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку кислорода жидкого медицинского (извещение № 0352300007215000209).

2. Признать в действиях БУЗОО «ГК БСМП № 1» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе. Учитывая, что вышеуказанные нарушения Федерального закона о контрактной системе не повлияли на права участников закупки предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Т.П.Шмакова

Члены Комиссии:

А.П. Алексина

