

Решение № 03-10.1/330-2013

о признании жалобы необоснованной

20 сентября 2013 г.

г. Омск

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

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

Кусановой Ш.М. – и.о. начальника отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Шевченко А.Н. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «МЕДЗДРАВ» (далее – Общество, заявитель) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская больница № 9» (далее – БУЗОО «ГБ № 9», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352300007013000044) на право заключения гражданско-правового договора: «Поставка медицинских расходных материалов и изделий медицинского назначения» (далее – договор, открытый аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя -<...>;

заказчика -<...>.

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 9736э от 13.09.2013), из которой следует, что заявитель не согласен с решением аукционной комиссии заказчика, неправомерно отказавшей Обществу в допуске к участию в аукционе по основанию, указанному в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 03.09.2013.

Заявитель полагает, что в составе первой части заявки были представлены показатели товара, указанные в пунктах 7 и 50 Приложения № 1 «Перечень и

сведения функциональных и качественных характеристиках товара, изделий медицинского назначения» к документации об открытом аукционе (далее – Техническое задание), соответствующие комплектации изготовителя (артикул - **4063004**) с длиной трубки 210 см.

По мнению заявителя, изготовитель не выпускает товар с длиной трубки 220 см одновременно в комплекте с *«пятиходовым краном»*, указание на который содержится в Техническом задании.

Из жалобы также следует, что по позиции 59 Технического задания заявитель указал характеристику: *«Удлинительная линия длиной 40 см с разъемами Луер Лок для заполнения помпы...»*, по данной позиции заявка была также отклонена, поскольку фактическая длина составляет 30 см, при этом заявитель указывает на то, что участвуя в другом открытом аукционе иного заказчика, он в своей заявке указал длину *«Удлинительной линии»* 40 см и его заявка была признана *«соответствующей»*,

Из указанного заявитель делает вывод о том, что у аукционной комиссии отсутствовали основания принимать решение об отказе Обществу в допуске к участию в аукционе.

Кроме того, заявитель указал в жалобе, что на запрос заказчика, направленный в адрес представительства ООО «Б.Браун Медикал» о выпускаемой изготовителем продукции: *«Устройство для инфузии Интрафикс СэйфСет»* и *«Устройство для обезболивания ран Он-Кью ПейнБастер»* поступил ответ, в котором указаны *«несоответствующие характеристики»* товаров.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-6621 от 16.09.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона.

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт), следует, что 06.08.2013 на указанном сайте заказчиком размещено извещение о проведении открытого аукциона с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора 4082158,19 руб., а также документация об открытом аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 03.09.2013 на участие в открытом аукционе поступило три заявки, участникам размещения заказа с порядковыми номерами 1 и 3 (заявитель) отказано в допуске к участию в аукционе, аукцион признан несостоявшимся.

Из протокола подведения итогов открытого аукциона от 05.09.2013 следует, что заявка ООО «Аларго» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе.

16.09.2013 заказчик заключил договор с ООО «Аларго» с ценой – 4082159, 19 руб.

Заказчиком были предоставлены возражения по жалобе, кроме того,

представитель Заказчика продемонстрировал непосредственно «Устройство для инфузии Интрафикс Сэйф Сет», а также дал пояснения о том, что данное устройство в действительности имеет «безыгольный адаптер, фиксирующийся в 5 положениях – это трехходовой кран, снабженный поворотным механизмом (адаптером) с функцией фиксации в 5 положениях, обеспечивающих 5 инфузионных/инъекционных/аспирационных потоков.

Безыгольный адаптер имеет Интрафикс СэйфСет с другим артикулом – **4063006** (См. Каталог госпитальной продукции Б.Браун, стр. 12). Но длина его трубки составляет не 210 см, а 220 см».

При этом представитель заказчика обратил внимание Комиссии на то, что «заявитель не видит разницы между безыгольным инъекционным портом (это приспособление, с помощью которого можно сделать инъекцию в систему шприцем без иглы) и безыгольным адаптером, фиксирующимся в 5 положениях».

По основанию отказа по пункту 59 Технического задания заказчик сообщил, что ему требовался товар с показателем: «Удлинительная линия длиной «30-40 см. ...», заявитель указал в своей заявке Удлинительная линия длиной 40 см., что не соответствует «действительности (См. письмо «Б.Браун Медикал» от 02.09.2013)».

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия установила:

3.1. Согласно части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» участник размещения заказа **не допускается к участию в открытом аукционе** в электронной форме в случае:

1) непредоставления сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, или **предоставления недостоверных сведений**;

2) несоответствия сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Подпунктом «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме при размещении заказа на поставку товара должна содержать **конкретные показатели**, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

Аналогичные требования к содержанию первой части заявки были установлены заказчиком в пункте 2.4.1 документации об открытом аукционе.

На основании требований части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» заказчиком были установлены требования к качеству, техническим характеристикам, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам), а также максимальные и (или) минимальные значения ряда показателей (характеристик) закупаемых товаров.

В пунктах 7, 50 и 59 Технического задания заказчик установил, в том числе следующие характеристики товара, а именно:

- **Устройство для инфузии** (пункты 7 и 50): «Система для внутривенной капельной инфузии и под давлением, в составе: пункционный наконечник, вентиляционный канал с антибактериальным фильтром, выделенный капельник, прозрачная верхняя часть капельной камеры, эластичная нижняя часть со встроенным гидрофильным фильтром тонкой очистки не более 15 мкм. **Прозрачная инфузионная трубка длиной не менее 170 см со встроенным безыгольным адаптером, фиксирующимся в 5 положениях.** Роликовый зажим с маркировкой для инфузии под давлением, разъемы для утилизации наконечника и фиксации трубки. На дистальном конце системы коннектор Луер лок и защитный колпачок с воздуховодом и гидрофобной мембраной. Не содержит латекс и фталаты;

- **Устройство для обезболивания ран:** Назначение: проведения послеоперационной, продленной Инфильтрационной Анальгезии Раны

Материалы: полиамид; полипропилен; полиэтилен высокого давления; полисульфон, поликарбонат, комбинированные полимеры, медицинская сталь

Состав: 1) Шарообразная механическая, мягкая эластомерная помпа с объемом заполнения 250-300 мл; Внутренняя часть корпуса помпы жесткая, цилиндрической формы, со встроенной трубкой для заполнения и эвакуации жидкости, соединенной с наполняемым резервуаром корпуса. Нанесенные на верхнюю крышку внутренней части корпуса нестираемые надписи, указывающие номинальный объем заполнения помпы и скорость инфузии; Наружная часть корпуса - 3-х слойный наполняемый резервуар: а) двухслойная эластомерная мембрана, при этом внутренний слой, контактирующий с лекарственным раствором, состоит из специального полимера, не содержащего Латекс и ПВХ, средний слой – латекс-содержащий, не контактирует с лекарственными растворами; б) наружный слой – защитный, из ПВХ повышенной прочности. Встроенный в проксимальную часть корпуса помпы порт с нереверсивным клапаном для заполнения медикаментом (местным анестетиком); встроенная в дистальную часть корпуса помпы удлинительная, малообъемная инфузионная линия длиной 110-140 см. с разъемом Луер Лок;

Встроенные в удлинительную линию: - Зажим-клипса для блокирования инфузии, - Фильтр 1,1-1,3 мкм., - Капляр-Дозатор, калиброванный на постоянную скорость инфузии = 5-6 мл/час.

2) Раневой катетер диаметром не более 19G, длиной 50- 60 см. с закрытым кончиком и дистальной микроперфорированной частью длиной не менее 12 см. заполненной специальной гигроскопической губкой и количеством разнонаправленных отверстий не менее 24 штук. R-контрастные метки с двух сторон перфорированной части катетера.

3) Интродьюсерная игла для установки катетера длиной 15-20 см. с надетым расщепляемым тубусом диаметром не менее 17G.

4) Шприц Луер Лок не менее 50-60 мл. для заполнения помпы раствором местного анестетика

5) Удлинительная линия длиной 30-40 см. с разъемами Луер Лок для заполнения помпы раствором местного анестетика

6) Сумка для ношения помпы

Упаковка: двойная, стерильная. Заводской срок годности: не менее 30 месяцев с даты изготовления».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 03.09.2013 заявителю отказано в допуске к участию в открытом аукционе в соответствии с частью 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» в связи с **«предоставлением недостоверных сведений** (согласно официального ответа производителя «Б.Браун медикал» на запрос направленный Заказчиком для подтверждения данных, указанных в заявке, продукция с представленными характеристиками не соответствует представленным ...».

Проверив копию первой части заявки Общества Комиссия установила, что в пунктах:

- 7 и 50 (Устройство для инфузии «Интрафикс СейфСет) заявитель указал, в том числе характеристику: «Прозрачная инфузионная трубка **длиной 210 см** со встроенным безыгольным адаптером, фиксирующимся в 5 положениях»;

- 59 (Устройство для обезболивания ран Он-Кью Пэйн Бастер) заявитель указал характеристику: «Удлинительная линия **длиной 40 см.** с разъемами Луер Лок для заполнения помпы раствором местного анестетика»

На запрос заказчика (исх. № 551/01-13 от 02.09.2013) для дачи разъяснений о соответствии представленных Обществом характеристик товаров по позициям 7, 50 и 59 Технического задания, поступило информационное письмо ООО «Б.Браун Медикал» (исх. № НС/А-20130902 от 02.09.2013), в котором указано, что компания является дочерним предприятием B.Braun Melsungen AG в Российской Федерации, при этом данное общество сообщило, что «продукция с представленными характеристиками не соответствует названной»:

В пункте № 1, по продукту «Интрафикс СейфСет»:

- инфузионная трубка имеет **длину 220 см** (в комплектации со встроенным безыгольным адаптером, фиксирующимся в 5 положениях), а **не 210 см** (где объемный безыгольный адаптер, который не фиксируется в 5 положениях).

В пункте № 2, по продукту «Он-Кью Пэйн Бастер»:

- удлинительная линия с разъемами Луер Лок для заполнения помпы раствором местного анестетика имеет длину **30 см (а не 40 см)**».

Кроме того, из представленного Комиссии Каталога госпитальной продукции Б.Браун следует, что артикулу - **4063004**, на который указывает заявитель, соответствует «*Безыгольный инъекционный порт, трубка длиной 210 см*»

При этом артикулу – **49063006**, соответствует «*3-ходовой кран Дискофикс С, трубка длиной 220 см*» с фиксацией в 5 положениях.

Таким образом, заявитель указал отдельные показатели товаров в пунктах 7, 50 и 59, не соответствующие значениям, указанным Каталоге госпитальной продукции Б.Браун и в письме ООО «Б.Браун Медикал», в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» аукционная комиссия правомерно отказала Обществу в допуске к участию в аукционе по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 03.09.2013, в связи с чем, жалоба признается необоснованной.

3.2. В соответствии с частью 12 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества **требованиям, установленным в таком контракте.**

В нарушение указанной нормы заказчик не установил в проекте договора требования к качеству товара, условие о порядке осуществления заказчиком приемки товаров, поскольку в данной части проектом договора, в частности пунктом 7.1 предусмотрено лишь следующее: «*Приемка товара по количеству и качеству производится в порядке, установленном действующим законодательством РФ*».

3.3. Федеральным законом от 07.06.2013 № 114-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», вступившим в силу с 07.06.2013, внесены изменения в Федеральный закон «О размещении заказов», связанные с возможностью расторжения контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта.

В частности, соответствующие изменения внесены в статью 9 Федерального закона «О размещении заказов», при этом глава 1 дополнена статьей 19.2, часть 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» дополнена пунктом 13.

В соответствии с частью 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 1 статьи 19.2 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством при условии, что это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об открытом аукционе **должна содержать** сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Проанализировав положения документации об открытом аукционе, в том числе непосредственно сам проект муниципального контракта, в силу части 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, Комиссия установила, что в нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», разработанная и утвержденная заказчиком документация об открытом аукционе, не содержит сведений о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

3.4. В соответствии с частью 3 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов» любой участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение открытого аукциона в электронной форме, запрос о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме. При этом такой участник размещения заказа вправе направить не более чем три запроса о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме в отношении одного открытого аукциона в электронной форме. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса оператор электронной площадки направляет запрос заказчику, в уполномоченный орган.

При этом согласно части 4 настоящей статьи в течение двух дней со дня поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) настоящей статьи запроса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме **с указанием предмета запроса**, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос, на официальном сайте при условии, что указанный запрос поступил заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не позднее чем за три дня до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

09.08.2013 и 16.09.2013 заказчик опубликовал на официальном сайте разъяснения положений документации об открытом аукционе, при этом в нарушение части 4 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов» **заказчик не опубликовал сами предметы запросов участников размещения заказа.**

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 3.35 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия

(бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «МЕДЗДРАВ» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская больница № 9» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352300007013000044) на право заключения гражданско-правового договора: «Поставка медицинских расходных материалов и изделий медицинского назначения», в связи с заключением договора предписание не выдавать.

2. Признать в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская больница № 9» нарушение требований части 8 статьи 9, части 12 статьи 9, пункта 13 части 3 статьи 41.6, части 4 статьи 41.7 Федерального закона «О размещении заказов».

3. По факту выявленных нарушений передать материалы рассмотрения жалобы ООО «МЕДЗДРАВ» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская больница № 9» должностному лицу Омского УФАС России, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, ответственность за которые предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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