

Решение № 03-10.1/289-2017

о признании жалобы необоснованной

27 октября 2017 г.

г. Омск

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

«.....» - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

«.....» - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу акционерного общества «Группа компаний «МЕДПОЛИМЕРПРОМ» (далее – заявитель, Общество, АО «ГК «МЕДПОЛИМЕРПРОМ») на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» (далее – заказчик, ФГБУЗ ЗСМЦ ФМБА России) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку расходных медицинских материалов (извещение № 0352100002017000129) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей заказчика – «.....» (Доверенность № 9 от 26.01.2017), «.....» (Доверенность № 48 от 25.10.2017),

У С Т А Н О В И Л

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 8464 от 20.10.2017) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования 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. № 03-8616э от 20.10.2017) Заказчиком были представлены (вх. № 8591 от 25.10.2017) материалы закупки, из которых следует, что 13.10.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2514130 руб.

Согласно извещению № 0352100002017000129 срок окончания подачи заявок установлен 25.10.2017.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей Заказчика и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

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.**

Частью 3 статьи 14 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации **устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.** В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании пункта 7 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 условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.**

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 также содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 настоящей нормы.

В разделе «Ограничения и запреты» извещения № 0352100002017000129 было указано: *«Запрет на допуск товаров, услуг при осуществлении закупок, а также ограничения и условия допуска в соответствии с требованиями, установленными статьей 14 Федерального закона № 44-ФЗ».*

При этом в пункте 14.2 «Ограничение допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (Постановление Правительства РФ от 05.02.2015г. № 102 «Об установлении ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд»)» извещения размещенного на официальном сайте ЕИС в печатной форме было указано: *«Требование установлено».*

Отклонение/допуск заявок, содержащие предложения о поставке медицинских изделий, происходящих из иностранных государств (за исключением государств – членов Евразийского экономического союза) в соответствии с положениями и условиями ППРФ № 102.

Подтверждением страны происхождения изделий является сертификат о происхождении товара (п.3 ППРФ № 102), предоставляемый в составе второй части заявки (по всем позициям, указанным в техническом задании).

В свою очередь в пункте 16 «Применение национального режима при осуществлении закупок» указано: «В соответствии с п.14 Извещения».

В пункте 14 извещения размещенного заказчиком на официальном сайте ЕИС указано: «Заказчиком в пунктах 14.1 - 14.7 настоящего извещения установлены: запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения, условия допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок (в соответствии с разделом 32 документации)».

Таким образом, при осуществлении закупки извещение № 0352100002017000129 заказчиком был установлен запрет на допуск товаров происходящих из иностранных государств в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 05 февраля 2015 года № 102 «Об установлении ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 102).

Пунктом 1 Постановления № 102 утверждены:

[перечень](#) отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Перечень № 1);

[перечень](#) медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Перечень № 2).

Из указанного следует, что Постановлением № 102 утверждены два перечня медицинских изделий, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При этом следует отметить, что в Перечень № 2 включены медицинские изделия **одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков**, происходящие из иностранных государств.

В жалобе заявителя указано: «Из всех вышеперечисленных товаров, являющихся объектом закупки, в Перечень №2 входят следующие:

№ ТЗ	Наименование товара, работ(услуг)	Основания
13	Инфузионная система	<p>Функционально является системой для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов. Состоит из набора стерильных изделий, разработанных для внутривенного введения растворов. Соответственно, включена в Перечень №2 по следующим признакам:</p> <p>1. По Классификационным признакам вида медицинского изделия:</p> <p>- устройства (системы) для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов, в том числе с микрофильтром, для безопасного переливания пациенту крови и ее компонентов, кровезаменителей и инфузионных растворов из полимерных и стеклянных емкостей – так как является таковой;</p> <p>2. По Наименованию медицинского изделия:</p> <p>- устройства для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов – так как является таковой;</p> <p>3. С Кодом вида медицинского изделия:</p> <p>- 114090 «Набор для внутривенных вливаний из несорбирующего материала»:</p> <p>Набор стерильных изделий, разработанных для внутривенного введения растворов и изготавливаемых из пластика с низкой абсорбционной способностью, не допускающего частичную абсорбцию компонентов вливаемых растворов. Как правило, состоит из пластиковых трубок, изготовленных из неабсорбирующего пластика или покрытых им (например, полиэтиленом, тефлоном) для избежания контакта раствора с поливинилхлоридными (ПВХ) компонентами; также включает контрольный клапан, роликовый зажим, Y-образный коннектор и луэровские адаптеры. Набор в основном используется в высокотоочных инфузионных насосах для введения растворов, содержащих вещества (например, нитроглицерин), которые абсорбируются материалами из ПВХ. Это изделие для одноразового использования – так как является таковой</p>

Таким образом, требуемая к поставке «Инфузионная система» включена в Перечень № 2 Постановления Правительства № 102, в отличие от остальных закупаемых в данном аукционе товаров, и **должна закупаться отдельным лотом**, вне зависимости от ее нахождения в Перечне №1 и других реестрах. Заказчиком нарушены требования ст. 14, 111 Закона о контрактной системе и п. 2.2 Постановления №102».

Комиссией установлено, что требования к закупаемому заказчиком товару были установлены в приложении № 2 «Техническое задание» к документации об электронном аукционе (далее – Техническое задание).

При этом наряду с иными позициями заказчиком в пункте 13 Технического задания были установлены следующие требования к «Инфузионной системе»:

№ п/п	Наименование	Характеристики
13	Инфузионная система	Инфузионная система с пластиковым шипом. Внутривенная игла: 21G (не менее 0,8x38 мм). Пластиковая игла со встроенным воздухопроводом и воздушным фильтром. Дисконный фильтр внутри колбы не менее 10 мм для исключения попадания через металлическую иглу кусочков стекла и/или других материалов. Гибкая трубка длиной не менее 150 см, с точным регулятором скорости течения жидкости (роликовый зажим) по трубке. Прозрачная капельница. Латексный инъекционный порт для дополнительных инъекций. Стерильно, апиrogenно, одноразового применения. Инструкция по применению на русском языке. Индивидуальная стерильная упаковка.

Комиссией определено, что в Перечень № 1, в том числе включены:

Код в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007	Код в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014	Наименование вида медицинских изделий <*>
33.10.15.430	32.50.21.112	Устройства для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов, в том числе с микрофильтром

Одновременно в Перечне № 2 указано:

Наименование медицинского изделия	Код в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014	Код вида медицинского изделия <*>	Наименование вида медицинского изделия <*>	Классификационные признаки вида медицинского изделия <*>
1. Устройства для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов	32.50.13.110 32.50.13.190	114090 131660 131850 131880 136330 145530 145570 167580		устройства (системы) для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов, в том числе с микрофильтром, для безопасного переливания пациенту крови и ее компонентов, кровезаменителей и инфузионных растворов из полимерных и стеклянных емкостей
устройства для переливания инфузионных растворов и кровезаменителей (ПР)		136330	набор базовый для внутривенных вливаний	
устройства для переливания инфузионных растворов и кровезаменителей		131850	фильтр для инфузионной системы внутривенных вливаний	

Таким образом, устройства для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов включены как в Перечень № 1, так и в Перечень № 2.

Комиссия отмечает, что в примечании <*> к Перечню №1 указано: «При применении настоящего перечня следует руководствоваться как кодом в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД или ОКПД2), так и наименованием вида медицинского изделия указанного кода».

Комиссией определено, что в разделе «Информация об объекте закупки», в частности было указано:

Наименование товара, работы, услуги	КОД ПО ОКПД2	Единица измерения	Количество	Цена за ед. изм.	Стоимость
Инфузионная система	32.50.21.112	шт.	28000,00	15,52	434 560,00

На заседании Комиссии представителями заказчика были даны пояснения о том, что при описании объекта закупки заказчиком были установлены требования к устройству для переливания крови, кровезаменителей и инфузионных растворов (Инфузионные системы), которое включено в Перечень № 1, поскольку существующий рынок данного вида медицинского изделия предлагает изделия как состоящие из поливинилхлоридных пластиков, так и изделия, не содержащие в своем составе поливинилхлоридные пластики.

Следует отметить, что на заседании Комиссии представителями заказчика представлены документальные доказательства, свидетельствующие о том, что на товарном рынке Российской Федерации осуществляется оборот инфузионных систем, при производстве которых поливинилхлоридные пластики не используются.

Кроме того, Комиссия отмечает, что пунктом 2(2) Постановлением № 102 установлено, что:

для целей ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия, включенные в [перечень № 1](#) и не включенные в него;

для целей осуществления закупок медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, включенных в [перечень № 2](#), не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия, включенные в [перечень № 2](#) и не включенные в него.

Дословное прочтение пункта 2(2) и Постановления № 102 в целом позволяет сделать вывод о том, что фактически Постановление № 102 **формально не содержит запрета** о том, что в случае, если наименование медицинского изделия и его код по ОКПД2 одновременно содержатся в этих двух перечнях, то по перечню № 1 не могут закупаться товары, включенные в перечень № 2.

При таких обстоятельствах, а также учитывая, что при формировании объекта закупки заказчиком были установлены как код ОКПД2, так и наименование товара «Инфузионные системы», которые указаны в Перечне № 1, то заказчик мог включить инфузионные системы в один лот с иными медицинскими изделиями, также входящими в Перечень № 1, в связи с чем Комиссия признает жалобу заявителя **необоснованной**.

При этом Комиссия не может согласиться с аргументами представителей заказчика о том, что в настоящее время вообще невозможно осуществление заказчиком закупки медицинских изделий, включенных в Перечень № 2, в связи со следующим:

1. Пунктом 2(3) Постановления № 102 установлено, что для целей осуществления закупок медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, включенных в [перечень № 2](#), документация о закупке должна содержать начальные (максимальные) цены, **рассчитанные в соответствии с методикой, утвержденной Министерством здравоохранения Российской Федерации совместно с Министерством промышленности и торговли Российской Федерации**.

Поскольку методика расчета начальной (максимальной) цены контракта на поставку медицинских изделий, включенных в перечень медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в настоящее время находится на стадии общественного обсуждения, то данное обстоятельство, по мнению представителя заказчика, не позволяет рассчитать начальную (максимальную) цену контракта на поставку медицинских изделий, включенных в перечень № 2.

Комиссия не может согласиться с данным мнением, поскольку юридическая сила статьи 22 Федерального закона о контрактной системе позволяет в настоящее время определить начальную (максимальную) цену контракта на поставку медицинских изделий, включенных в перечень № 2.

2. По мнению представителя заказчика, исходя из формулировки пункта 2(1.1) Постановления № 102, заказчик обязан отклонить все заявки участников закупки.

Комиссия не может согласиться с данным утверждением, поскольку условия отклонения заявок при закупках товаров по перечням № 1 и № 2 различны.

Пунктом 2 Постановления № 102 установлено, что для целей осуществления закупок отдельных видов медицинских изделий, включенных в [перечень № 1](#), заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке отдельных видов медицинских изделий, включенных в [перечень № 1](#) и происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членом Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в определении поставщика подано **не менее 2** удовлетворяющих требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявок (окончательных предложений), которые одновременно:

содержат предложения о поставке отдельных видов медицинских изделий, включенных в [перечень N 1](#), страной происхождения которых являются только государства - члены Евразийского экономического союза;

не содержат предложений о поставке одного и того же вида медицинского изделия одного производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц, соответствующую признакам, предусмотренным [статьей 9](#) Федерального закона «О защите конкуренции», при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений).

Из указанного следует, что заказчик обязан отклонить все заявки с предложением товара иностранного происхождения (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза) при соблюдении указанных условий.

Иной подход просматривается при отклонении заявок при закупках товаров по перечню № 2.

Пунктом 2(1.1) Постановления № 102 установлено, что для целей осуществления закупок медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, включенных в перечень № 2, **заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, включенных в перечень № 2**, при условии, что на участие в определении поставщика подано **не менее одной** удовлетворяющей требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявки (окончательного предложения), которая одновременно:

содержит предложение о поставке медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, включенных в перечень № 2;

подаётся организацией, включенной в реестр поставщиков указанных медицинских изделий, предусмотренный [Правилами](#) отбора организаций, реализующих в 2017 - 2024 годах комплексные проекты по расширению и (или) локализации производства медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, в целях осуществления конкретной закупки такой продукции для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14 августа 2017 г. № 967 «Об особенностях осуществления закупки медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Правила).

Указанный реестр поставщиков формируется и ведется Минпромторгом России и размещается на официальном сайте министерства в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также в единой информационной системе в сфере закупок.

Реестр, размещенный 04.10.2017 на официальном сайте Минпромторга России, с 11.10.2017 доступен для просмотра с главной страницы ЕИС:

http://minpromtorg.gov.ru/docs/#/reestr_postavshhikov_meditsinskih_izdeliy_odnorazovogo_primeneniya_ispolzovaniya_iz_polivinilchloridnyh_plastikov_vkh

В настоящее время в данном реестре поставщиков медицинских изделий, включенных в перечень № 2, содержится информация только об одном лице, прошедшем отбор в соответствии с указанными Правилами – Акционерном обществе «Группа Компаний «МЕДПОЛИМЕРПРОМ» (АО «ГК «МПП») ОГРН 1167746483783, ИНН 7703410814, т.е. о заявителе настоящей жалобы.

При этом, несмотря на то, что перечень № 2 имеет наименование «[Перечень](#) медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, **происходящих из иностранных государств**, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд», формулировка пункта 2(1.1) Постановления № 102 позволяет сделать вывод о том, что если на участие в закупке медицинских изделий, включенных в перечень № 2, поступит заявка Акционерного общества «Группа Компаний «МЕДПОЛИМЕРПРОМ», то заказчик будет обязан отклонить **все иные** заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке медицинских изделий одноразового применения (использования) из поливинилхлоридных пластиков, включенных в перечень № 2, в том числе российского происхождения и государств-членов Евразийского экономического союза.

Следует также отметить, что для дальнейшего правоприменения остается открытым вопрос о том, распространяется ли требование пункта 2(1.1) Постановления № 102 на всех **заказчиков** (по определению, данному в пункте 7 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе) или все же только на заказчиков, поименованных в пункте 1 Постановления Правительства Российской Федерации от **14.08.2017 № 967**, т.е. на **федеральные государственные бюджетные учреждения и государственные бюджетные учреждения субъектов Российской Федерации, оказывающие медицинскую помощь в рамках программы государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи**, причем, учитывая, что в Постановление № 102 данные изменения по перечню № 2 были внесены [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от **14.08.2017 № 968**.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу акционерного общества «Группа компаний «Медполимерпром» на действия Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку расходных медицинских материалов (извещение № 0352100002017000129).

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