

РЕШЕНИЕ

05.05.2022
259/2022

Дело № 073/06/105-

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя - заместителя руководителя управления – начальника отдела

<...>,

членов - ведущего специалиста-эксперта <...>,

- специалиста-эксперта <...>;

в присутствии - от ООО «ЭНДО-МЕД»:

(с использованием - <...> (доверенность № 2 от 25.04.2022 г.);

системы видеоконференцсвязи), - от Агентства государственных закупок Ульяновской области:

- <...> (доверенность № 22 от 10.01.2022 г.),

- от ГУЗ «Областной клинический онкологический диспансер»:

- <...> (доверенность № 2 от 18.01.2021 г.),

рассмотрев дело № 073/06/105-259/2022 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «ЭНДО-МЕД» (далее – ООО «ЭНДО-МЕД», заявитель) на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000622001459 (наименование объекта закупки – «Порт/катетер сосудистый»; заказчик – Государственное учреждение здравоохранения «Областной клинический онкологический диспансер», далее – заказчик, уполномоченный орган – Агентство государственных закупок Ульяновской области, далее – уполномоченный орган; начальная (максимальная) цена контракта - 3 154 800,00 руб., срок окончания подачи заявок – 27.04.2022 в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) в порядке,

предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 2754 от 27.04.2022 г. в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭНДО-МЕД» на положения извещения о проведении электронного аукциона № 0168500000622001459.

Содержание жалобы составило указание, в том числе, на следующее:

1. по мнению заявителя жалобы, заказчиком нарушена статья 33 Закона о контрактной системе, поскольку к позиции № 1 технического задания установлены требования к материалам изготовления корпуса порт-систем, а именно: «корпус из полисульфона или полиоксиметилена, дно и стенки камеры титановые», которые не являются ни техническими, ни функциональными, ни эксплуатационными, так как на основании письма Росздравнадзора РФ № 09П-53414 от 02.12.2021 г. материал порт-системы не влечет никаких дополнительных функциональных возможностей для пользователя, т.е. не влияет на потребительские (эксплуатационные) характеристики» и не имеет никакой роли при лечении пациентов. Также заявитель обращает внимание на то, что ФАС России в письме ПИ/39795/22 от 20.04.2022 полностью поддерживает позицию Росздравнадзора. Кроме того, заявитель является дистрибьютером отечественного производителя имплантируемых порт-систем ООО «ТитанБио», продукция которого полностью соответствует требованиям технического задания, за исключением материала изготовления корпуса порт-системы.
2. заявитель полагает, что совокупности характеристик товара, требуемого к поставке, соответствует лишь формально товар 2-х производителей, а на самом деле ни один производитель не может предложить товар, который будет полностью соответствовать требованиям технического задания (PFM Medical (TitaJet Light 2 contrast) – по показателю «Поддержка высокого давления в системе при введении контрастного вещества не менее 300/21 PSI/Bar», B Braun Medical (Celsite стандартный порт) – по показателю «Расщепляемый интродьюсер с дилататором длиной, мм»).

Вх. № 2804 от 28.04.2022 г. и № 2869 от 04.05.2022 г. в Ульяновское УФАС России от уполномоченного органа и заказчика, соответственно, поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе, на следующее.

Описание объекта закупки установлено в соответствии с характеристиками, установленными КТРУ 32.50.13.110- 00005602, а также Законом о контрактной системе.

В соответствии с пунктами 5 и 6 постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 были установлены дополнительные характеристики, каждая из которых имеет четкое обоснование.

Характеристики, установленные заказчиком, имеют клиническое значение и содержат показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работ, услуг установленным заказчиком требованиям. Заказчик обосновал дополнительную характеристику в отношении материала порта «Корпус из полисульфона или полиоксиметилена, дно и стенки камеры титановые» - комбинация материалов обеспечивает минимальный вес порт-системы, создаёт минимальные артефакты при проведении КТ, МРТ и рентгенографии, при этом дно и стенки титановой камеры защищены от повреждения остриём иглы. Указание материалов требуется для обеспечения безопасного использования и информирования пациента на предмет возможных аллергических реакций. Заказчик при описании материала порта указал несколько широко применяемых материалов, которые являются безопасными, биосовместимыми и по опыту использования не вызывают отторжений или реакций гиперчувствительности при длительном нахождении в теле пациента.

При лечении онкологических заболеваний у пациентов необходимо чётко оценивать эффективность лечения, наличие артефактов может ложно указывать на прогрессирование болезни у пациентов, несвоевременного принятия оперативного решения по оказанию помощи и, как следствие, летального исхода. Кроме того, указание материалов требуется для обеспечения безопасного использования и информирования пациента на предмет возможных аллергических реакций.

Данная комбинация присутствует у таких мировых производителей как: БАРД (титан/полиоксиметилен - Delrin®), PFM Medical (титан/полиоксиметилен), Vygon (титан/полиоксиметилен), B Braun Medical (титан/полисульфон), Mederen (титан или полиоксиметилен).

В предоставленном письме РЗН № 09П-53414 от 02.12.21 не указано, что заказчик не имеет права устанавливать значимые характеристики для обеспечения безопасного процесса использования имплантируемых изделий.

В отношении письма ФАС от 20.04.2022 № ПИ/39795/22 заказчик поясняет, что ФАС России поддерживает позицию в письме Росздравнадзора от 02.12.2021 № 09П-53414, т.е. требование определённого материала одного производителя, а также оставляет право за заказчиком устанавливать описание объекта закупки в соответствии с целью удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупок, согласно положениям законодательства о контрактной системе при условии, что такие требования не влекут за собой ограничение количества участников закупки.

По совокупности всех характеристик соответствуют два производителя порт-систем, изготавливаемых из разных материалов - полисульфон или полиоксиметилен в сочетании с титановой камерой. При этом ни один участник не лишён возможности закупить и поставить товар, соответствующий потребности заказчика, у любого контрагента на территории Российской Федерации. Заявитель в рассматриваемом случае, не представил ни одного документа (доказательства), свидетельствующего о том, что он не мог закупить товар, соответствующий потребности заказчика, а также нарушение его законных прав, связанных с принятием участия в данном аукционе.

В каталоге PFM Medical также указано для порт-систем «Contrast» максимальное

давление 21бар/300 фнд. Запросов на разъяснение на электронную площадку по данной характеристике товара не поступало.

К характеристике «Расщепляемый интродьюсер с дилататором длиной, мм – не более 140 мм» также подходят два производителя: PFM Medical и BBraun Medical, т.к. у производителя PFM Medical длина расщепляемого интродьюсера: 120 мм, а у BBraun Medical: 139 мм.

На участие в аукционе было подано 4 заявки, предлагавшие порт-системы разных производителей (PFM Medical и BBraun Medical), что также говорит об отсутствии ограничения конкуренции.

На заседании Комиссии 04.05.2022 г., которое проходило в дистанционном режиме, представитель заявителя поддержал доводы жалобы, представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, поддержали представленные письменные возражения, в рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16:10 05.05.2022 г. для документального анализа материалов по делу.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 18.04.2022 г. было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 016850000622001459, наименование объекта закупки – «Порт/катетер сосудистый» (начальная (максимальная) цена контракта – 3 154 800,00 руб.).

25.04.2022 г. были опубликованы разъяснения положений извещения.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 27.04.2022 г. на участие в указанной закупке поступило 4 заявки, цена была снижена на 5,5 %.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 28.04.2022 г. заявки 2 участников признаны несоответствующими требованиям извещения и законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «ЭНДО-МЕД» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Согласно части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать электронные документы, а именно описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться

требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при составлении описания объекта закупки должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми 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, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Учитывая изложенное, заказчики вправе самостоятельно принимать решение о способе закупке, с предоставленным правом формирования объекта, определять содержание предмета контракта, предъявлять к нему требования в соответствии с собственными потребностями.

Согласно части 5 статьи 23 Закона о контрактной системе формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 г. № 145 «Об утверждении правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила, КТРУ), заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога.

Пунктом 5 Правил предусмотрено право заказчика указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона о контрактной системе, которые не предусмотрены в позиции каталога.

Согласно пункту 6 Правил использования каталога, в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Согласно пункту 7 Правил использования каталога, в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона.

Исходя из совокупности вышеизложенных положений, при формировании объекта закупки на поставку товара по позициям, предусмотренных каталогом товаров, работ, услуг, Правила обязывает Заказчика применять информацию, включенную в позицию каталога, а также обосновать использование иных, не предусмотренных позицией каталога, характеристик.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0168500000622001459 объектом закупки является поставка портов/катетеров сосудистых.

Приложением к извещению № 0168500000622001459 является, в том числе, файл «Описание объекта закупки.doc», содержащий функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки, в том числе, наименование показателей товара, единиц измерения, требования к значениям показателей, требования заказчика к указанию значений показателей участником закупки, а также обоснование, предусмотренное КТРУ, статьёй 33 Закона о контрактной системе, в том числе, следующие характеристики:

Наименование показателя товара, единица измерения	Требование к значению показателя	Требование Заказчика к указанию значения показателя участником закупки	Обоснование, предусмотренное КТРУ, статьёй 33 Закона № 44-ФЗ
Материал порта	Корпус из полисульфона или полиоксиметилена, дно и стенки камеры титановые	Значение не изменяется	Комбинация материалов обеспечивает минимальный вес порт-системы, создает минимальные артефакты при проведении КТ, МРТ и рентгенографии, при этом дно и стенки титановой камеры защищены от повреждения остриём иглы. Указание материалов требуется для обеспечения безопасного использования и информирования пациента на предмет возможных аллергических реакций.

Поддержка высокого давления в системе при введении контрастного вещества не менее 300/21 PSI/Bar	Соответствие	Значение не изменяется	Для обеспечения безопасности при КТ исследовании, где требуется высокая скорость введения контрастного вещества. Введение контрастного препарата только через специальные иглы к порт-системам, выдерживающими давление
Расщепляемый интродьюсер с дилататором длиной, мм	Не более 140	Указывается одно значение	Оптимальная длина для безопасного введения в вену

Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, следует, что определяющим фактором при установлении заказчиком соответствующих требований являются потребности заказчика, а не хозяйствующих субъектов, принимающих участие в закупке. Законом не предусмотрены ограничения по включению в описание объекта закупки требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Закон предусматривает право заказчика определить в извещении такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Указанные спорные показатели включены в описание объекта закупки, поскольку являются существенными для заказчика и необходимы для качественного оказания медицинской помощи исходя из потребности медицинского учреждения в оказании специализированных видов медицинской помощи.

Таким образом, включение в описание объекта закупки спорных характеристик товара, обусловленных его спецификой не может рассматриваться как нарушение Закона о контрактной системе.

Согласно Приложению «Описание объекта закупки.doc» к извещению № 0168500000622001459 заказчиком предъявлены, в том числе, дополнительные требования к характеристикам товара, а также указано обоснование установления таковых, что не противоречит Закону о контрактной системе. При этом, Закон о контрактной системе и постановление Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 г. № 145 «Об утверждении правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержат порядка обоснования установления дополнительных характеристик к товарам, не предусмотренных КТРУ из чего следует, что субъективное мнение заявителя о недостаточной аргументации включения тех или иных параметров не может быть расценено как нарушение законодательства.

При этом заказчиком на рассмотрении жалобы представлена информация о том, что установленным характеристикам товара, в том числе по спорным характеристикам («Поддержка высокого давления в системе при введении контрастного вещества не менее 300/21 PSI/Bar» и «Расщепляемый интродьюсер с

дилататором длиной, мм»), соответствует товар как минимум двух производителей PFM Medical, Швейцария (TitaJet Light II Contrast) и B Braun Medical, Франция (Celsite).

Предметом электронного аукциона является поставка изделий, а не изготовление предмета закупки, поэтому участником закупки могло выступать любое юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении Заказчиком числа участников закупки.

Таким образом, жалоба ООО «ЭНДО-МЕД» является необоснованной.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ЭНДО-МЕД» необоснованной.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

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