

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1461/2019

«05» сентября 2019 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: <...>;

<...>;

<...>;

<...>

Члены комиссии

<...>;

<...>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ КО ОДКБ (доверенность от 30.04.2019 г. б/н),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Медика-Трейд» и материалы жалобы № 042/07/3-1461/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Медика-Трейд» (вх. № 4615э от 28.08.2019 г.) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Областная детская клиническая больница» (далее – ГАУЗ КО ОДКБ, Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку изделий медицинского назначения, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, 23.08.2019 г. под № 31908229249 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, большая часть позиций данного аукциона являются уникальными и соответствуют только ассортименту ООО «Атекс Групп», дистрибьютеру компании Ansell.

Кроме того, во многих позициях перчаток есть существенные противоречия; в п. 22 технического задания указаны перчатки хирургические для защиты от рассеянного рентгеновского излучения синтетические, тогда как у Заказчика нет такого оборудования; в проекте контракта Заказчика указан максимальный срок исполнения контракта 3 дня, что усложняет его исполнение, так как поставщик, находящийся в другом регионе фактически не сможет успеть поставить товар; в Документации указаны завышенные цены.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 29.08.2019 г. № 05/8799 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1461/2019 было назначено на 05.09.2019 года в 14 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

03.09.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили дополнения ООО «Медика-Трейд» к жалобе № 042/07/3-1461/2019. В данных дополнениях ООО «Медика-Трейд» указывает, что ООО «Атекс-Групп» сотрудничает только со своими аффилированными лицами.

03.09.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Медика-Трейд» о рассмотрении жалобы № 042/07/3-1461/2019 в отсутствие представителей ООО «Медика-Трейд».

Ходатайство удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России.

05.09.2019 г. представители ГАУЗ КО ОДКБ пояснил следующее: в соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) закупки, которые проводит Заказчик, должны в первую очередь удовлетворять потребности самого Заказчика, а не расширять круг участников до максимального охвата участников рынка данных товаров. Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании извещения на поставку медицинских изделий, учитывая при этом требования действующего законодательства в данной сфере деятельности. Подробно доводы Заказчика изложены в возражениях на жалобу (вх. № 5388 от 03.09.2019 г.).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1461/2019, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО ОДКБ, утвержденным наблюдательным советом 08.10.2018 г. (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Порядок проведения аукциона в электронной форме регулируется Разделом 3 Положения.

Согласно части 2 статьи 5 Раздела 3 Положения Документация об электронном

аукционе должна содержать:

- 1) 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;
- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 3) 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;
- 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора;
- 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- 7) порядок формирования цены договора (цены лота) с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей;
- 8) порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки);
- 9) требования к участникам такой закупки и т.д.

Главным врачом ГАУЗ КО ОДКБ утверждена Документация об аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку изделий медицинского назначения (только для субъектов малого и среднего предпринимательства) (далее – Документация).

В пункте 7 Части 2 Документации «Информационная карта» указано наименование поставляемого товара и его количество.

Технические характеристики товара указаны в пункте 8 Части 2 Документации «Информационная карта».

23.08.2019 г. ГАУЗ КО ОДКБ на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств, включающая в себя извещение и документацию с проектом договора.

Дата и время окончания подачи заявок 31.08.2019 в 09:00 (МСК+4).

Дата рассмотрения первых частей заявок 02.09.2019 (МСК+4).

Дата начала срока подачи ценовых предложений 05.09.2019 (МСК+4).

Время начала срока подачи ценовых предложений 10:00 (МСК+4).

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений 05.09.2019 в 10:10 (МСК+4).

Дата проведения сопоставления ценовых предложений 05.09.2019 (МСК+4).

Дата рассмотрения вторых частей заявок 05.09.2019 (МСК+4).

Дата подведения итогов 05.09.2019 (МСК+4).

Проанализировав Документацию и пояснения Заказчика, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО «Медика-Трейд» на основании следующего:

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

ООО «Медика-Трейд» не является непосредственным производителем медицинских изделий, а является участником рынка медицинских изделий, что подтверждается задекларированными видами экономической деятельности (согласно выписке ЕГРЮЛ):

- 46.46 – торговля оптовая фармацевтической продукцией;

- 47.73 – торговля розничная лекарственными средствами в специализированных магазинах (аптеках);

и т.д.

Статьей 506 ГК РФ установлено, что по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, ООО «Медика-Трейд» имеет возможность приобретать медицинские изделия у любого производителя (дистрибьютера) для последующей перепродажи.

Доказательств того, что ООО «Медика-трейд» не имеет возможности приобрести спорные медицинские изделия, не представлено.

Потребность Заказчика в товарах отнесена к исключительной компетенции Заказчика.

Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании извещения на поставку медицинских изделий, учитывая при этом только требования действующего законодательства в данной сфере деятельности.

1. Довод о том, что цена по некоторым позициям завышена, необоснован на основании следующего:

Порядок определения цены договора требованиями Закона о закупках не установлен.

Между тем, в целях соблюдения принципа эффективного использования денежных средств ГАУЗ КО ОДКБ осуществило запрос коммерческих предложений у участников данного рынка для целей установления объективности в формировании начальной (максимальной) цены договора.

В Приложении № 2 документации представлено Обоснование начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

2. Довод о том, что вес перчатки противоречит условиям закупки, так как вес не влияет на функциональные качества, необоснован на основании следующего:

Согласно пункту 8 Информационной карты по некоторым позициям закупаемого товара установлено, что вес одной перчатки не менее 3,5 грамм, для возможности определения соответствия перчатки требованиям при поставке.

В соответствии с требованиями ГОСТ Р 52239-2004 прочность перчатки на разрыв составляет 7 Н/м.

Вес перчатки подтверждает прочность перчатки, так как за счет уменьшения толщины перчатки, уменьшается прочность, как результат небезопасные в

применении перчатки, прочностные характеристики которых не соответствуют установленным нормам по прочности на разрыв.

Вес стандартной нитриловой перчатки минимально допустимой длины, удовлетворяющей требованиям ГОСТ Р 52239-2004 по прочности, не может быть меньше 3,5 г.

Также, вес перчаток позволяет определить комплектность партии поставки путем перемножения веса на количество с последующим перевешиванием товара перевешиванием товара, так как объем партии поставки могут быть значительными и пересчитывать их не представляется возможным.

3. Довод о разночтениях в пунктах 13-18, 20 и пунктах 25-28, касающихся требования о наличии манжеты перчатки обрезанной (без венчика), с адгезивной полосой для препятствия скатывания и сползания перчатки в процессе операции и о наличии манжеты перчатки обрезанной (без венчика) без указания на наличие адгезивной полосой, также является необоснованным.

В соответствии с подпунктом 2 примечаний к разделу 3 ГОСТ Р 52238-2004 манжета перчатки может быть обрезана или закатана в венчик

Согласно пункту 3.7 Методических рекомендаций МР 3.5.1.01 13-16. 3.5.1 «Дезинфектология. Использование перчаток для профилактики инфекций, связанных с оказанием медицинской помощи, в медицинских организациях. Методические рекомендации», утвержденных Роспотребнадзором 02.09.2016, медицинские перчатки различаются по способу обработки края манжеты:

- манжета с обрезанным краем (с полосой против скольжения и без нее);
- край манжеты закатан в валик (с полосой против скольжения и без нее).

Таким образом, все требуемые к поставке перчатки соответствуют требованиям указанного ГОСТа.

4. Довод о том, что перчатки, соответствующие требованиям «... AQL – не более 0,65 после упаковки» может поставить только ООО «Атекс-Групп» не соответствует действительности.

Уровень AQL свидетельствует о том, какой процент брака приходится на 1 партию перчаток, которая составляет около 10 тыс. пар перчаток. Требование к AQL связано с тем, что данные перчатки планируется использовать в медицинских манипуляциях, связанных с повышенным риском для медицинского персонала.

Учитывая особенность применения данных перчаток, Заказчику важно максимально снизить уровень опасности для персонала, в том числе, закупая для этого перчатки с минимально возможным уровнем AQL – 0,65.

Согласно ГОСТ Р ИСО 2859-1-2007 «Статистические методы. Процедуры выборочного контроля по альтернативному признаку. Часть 1. Планы выборочного контроля последовательных партий на основе приемлемого уровня качества», утвержденного Приказом Ростехрегулирования от 21.03.2007 N 38-ст, значение AQL должно быть оговорено в контракте или назначено уполномоченной стороной (или

по согласованию с ней).

Отсутствие дискриминации в связи с установлением спорных характеристик медицинских изделий подтверждается тем, что в закупках с аналогичными требованиями принимало участие два и более участника (извещения № 0119200000119004747, № 03513000513190000040, № 0351200000219000141).

Учитывая, что медицинские перчатки находятся в свободном обращении на Российском рынке, и аукцион объявлен на поставку товара, а не на его производство, в аукционе могло участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке перчатки с требуемыми характеристиками.

В данном аукционе приняли участи 2 участника, при этом следует отметить, что данные участники не относятся к аффилированным лицам ООО «Атекс-Групп» (по мнению заявителя), указанным в дополнениях к жалобе.

5. Довод заявителя о том, что у Заказчика отсутствует необходимость закупать перчатки хирургические для защиты от рассеянного рентгеновского излучения необоснован.

Данные перчатки могут применяться при оказании медицинской помощи с использованием следующего оборудования: ангиография; компьютерная томография (СТ/САТ); маммография; магнитный резонанс; ядерная медицина; рентген.

В соответствии с лечебной и организационной структурой учреждения Заказчика в учреждении работает компьютерная томография (ссылка на официальный сайт: <http://www.qb5kem.ru/dokument/52.html>).

Также, перчатки от рассеянного радиационного излучения необходимы для рентгеноконтроля в травматологии и урологии.

6. ООО «Медика-Трейд» указывает, что срок исполнения заявки 3 календарных дня препятствует своевременной поставке товара.

Согласно пункту 4.1 проекта Договора общий срок поставки товара – со дня, следующего за днем заключения договора, до 30.06.2020 года.

Поставка товара осуществляется партиями по заявкам Заказчика.

Заявки подаются по указанным Поставщиком реквизитам любым из возможных способов: путем передачи телефонограммы, и/или факсимильной, и/или электронной связью с указанием наименования товара, сроков и объемов исполнения, исходя из потребностей Заказчика, определяемых необходимостью обеспечения бесперебойного режима работы лечебного учреждения и возможностей Заказчика хранения и использования товара в соответствии с требованиями и нормами действующего законодательства.

Срок подачи заявки – не позднее, чем за три календарных дня до окончания общего срока поставки товара. Максимальный срок исполнения заявки - три календарных дня с момента ее принятия Поставщиком.

С учетом того, что заявитель находится в Красноярске (расстояние от Кемерово до Красноярска 600 км), то срок исполнения три календарных дня с момента ее принятия Поставщиком достаточный для доставки товара.

Следовательно, данный довод также необоснован.

Доводы ООО «Медика-Трейд», изложенные в дополнениях к жалобе (вх. от 03.09.2019 № 4737э) и касающиеся того, что ООО «Атекс-Групп» сотрудничает только со своими аффилированными лицами подлежат рассмотрению в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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:

1. Признать жалобу ООО «Медика-Трейд» на действия заказчика ГАУЗ КО ОДКБ при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку изделий медицинского назначения (извещение № 31908229249).
2. Передать материалы жалобы и дополнения к жалобе в соответствующее структурное подразделение Кемеровского УФАС России для рассмотрения в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>
<...>
<...>
<...>

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