

Решение № 03-10.1/196-2018
о признании жалобы частично обоснованной

25 июня 2018 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;

..... - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Компания Киль-Омск» (далее – Заявитель, Общество) на действия казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» (далее – уполномоченное учреждение), БУЗОО «МСЧ № 4» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка стерилизатора плазменного низкотемпературного с принадлежностями» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0852500000118001011) (далее - электронный аукцион),
в присутствии представителей:

.....

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 5406 от 18.06.2018) в которой указано, что при осуществлении закупки уполномоченное учреждение и Заказчик нарушили требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в документации об аукционе неправомерные требования к товару.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-5226 от 19.06.2018) уполномоченным учреждением были представлены возражения в отношении доводов жалобы и материалы закупки (вх. № 5583 от 22.06.2018).

Из представленных материалов и информации следует, что 30.05.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 4950000 руб.

04.06.2018 в документацию об аукционе были внесены изменения.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 21.06.2018 на участие в аукционе подано две заявки, одному участнику закупки отказано в допуске к участию в аукционе.

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

3.1. В соответствии с пунктом 1 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). **В описании 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.** Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В жалобе Заявителя указано:

«Техническое задание (Приложение № 1) в аукционной документации Уполномоченного учреждения/Заказчика содержит требования к товару, которые ограничивают количество участников электронного аукциона, что нарушает нормы, установленные в п.2 ч.1 ст.64 Закона 44-ФЗ и п.1 ч.1 ст.33 Закона 44-ФЗ. Техническое задание исключает возможность поставки любого аппарата, за исключением аппарата ДГМ-150 одного единственного производителя ТЗМОИ (Россия). На Официальном сайте ЕДИНОЙ ИНФОРМАЦИОННОЙ СИСТЕМЫ В СФЕРЕ ЗАКУПОК так же вывешен ответ Уполномоченного учреждения/Заказчика на запрос на разъяснения от потенциального участника аукциона, в котором Уполномоченное учреждение/Заказчик пишет, что в техническом задании указаны конкретные показатели, которым должна соответствовать предлагаемая к поставке продукция. Тем не менее, анализ заключенных договоров на сайте zakupki.gov.ru, а именно закупка № 31604503788 (дата размещения извещения 16.12.2016), позволяет сделать вывод, что данное техническое задание сделано на конкретное оборудование и конкретного производителя.

Детально сравнив технические задания двух аукционов, учитывая специфику открытого аукциона в электронной форме № 31604503788, в котором прописан стерилизатор плазменный низкотемпературный в исполнении: ДГМ-150 (АО «ТЗМОИ», Россия), можно сделать следующий вывод: пункты технических заданий полностью совпадают по содержанию и по порядку. Тем самым, имеем нарушение ФЗ 44 РФ.

В описании объекта закупки включены требования и указание в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки (Рулоны плоские TYVEK для плазменной стерилизации)».

В отношении указанного довода уполномоченным учреждением представлены следующие возражения:

«ООО «Компания «Киль-Омск» в пункте 1 жалобы указало на то, что из технического

задания заказчика, возможно поставить только один аппарат ДГМ-150 единственного производителя ТЗМОИ (Россия).

Относительно данного довода следует отметить, что довод подателя жалобы опровергается представленными документами Заказчика, а именно представлены документы, согласно которым по требованию к товару подходят, как минимум два производителя (1. АО «ТЗМОИ», Россия; 2. «ДГМ Фарма-Аппарате Хандель АГ», Швейцария).

Во втором пункте жалобы указано, что в описании закупки включены требования и указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, что такие требования влекут ограничение количества участников закупки (рулоны плоские TYVEK для плазменной стерилизации).

Уполномоченное учреждение считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с подпунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон 44-ФЗ) 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.

Тайвек (англ. TYVEK) — это название нетканого материала, разработанного компанией DuPont (Дюпон), под которым поставляется полотно, изготовленное 100 % из полиэтилена высокой плотности (HDPE).

TYVEK - это материал, который производится как российскими компаниями, так и иностранными (Клинипак (Россия); Johnson & Johnson (США); Stericlin (Германия); DGM, WIPAK и другие). Следовательно, Заказчик не ограничил количество участников электронного аукциона.

Более того, учитывая, что объектом закупки является не производство товара, а его поставка (аукцион проводится не исключительно для производителей, а для неограниченного круга лиц), описание Заказчиком объекта закупки не содержит требований, влекущих ограничение количества участников закупки».

В подтверждение уполномоченным учреждением были представлены регистрационные удостоверения на медицинские изделия:

от 02.12.2016 № РЗН 2016/4060, выданное АО «ТЗМОИ», Россия (производитель АО «ТЗМОИ», Россия), и

от 24.04.2017 № ФСЗ 2011/10282, выданное «ДГМ Фарма-Аппарате Хандель АГ», Швейцария (производитель «Шаньдун Синхуа Медикал Инструмент Ко., Лтд.», КНР), которые опровергают утверждение заявителя о единственном производителе закупаемого товара с заявленными характеристиками.

Также следует отметить, что в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе Заявителем не представлено доказательств того, что наименование рулонов для плазменной стерилизации «TYVEK» является товарным знаком.

Исходя из изложенного, Комиссия признала доводы жалобы **необоснованными**.

Вместе с тем Комиссия установила следующее.

В Приложении № 1 «Техническое задание» к Заказу на поставку товара (Приложение № 1 к документации об аукционе) был установлен перечень требуемых к поставке товаров, а также значения показателей, позволяющих определить соответствие таких товаров требованиям, установленным Заказчиком, в частности:

№ п/п	Параметр	Требования к техническим, качественным, количественным характеристикам
1.	Низкотемпературный плазменный стерилизатор (непроходной) предназначен для стерилизации медицинского оборудования и инструментов, выполненных из термофобных и термочувствительных материалов для микрохирургии, кардиохирургии, офтальмологии, урологии, отоларингологии, стоматологии, реанимации, эндоскопии, пульмонологии, трансплантологии и др.	1 шт.
1.1.	Технические характеристики:	
	Стерилизующее средство	Пероксид водорода
	Температура в камере во время цикла стерилизации	50°C (±5°C)*
	Форма упаковки стерилизующего средства – герметичный флаконе , исключающий возможность испарения пероксида во внешнюю среду	наличие
	Концентрация стерилизующего средства во флаконе	58-60%*

5.	Стерилизующее средство, предназначенное для использования в поставляемом стерилизаторе, зарегистрированное в установленном порядке в ФС по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека и разрешенное к применению на территории РФ, шт.	2*
	Форма упаковки стерилизующего средства – герметичный контейнер , исключающий возможность испарения во внешнюю среду	наличие
	Концентрация стерилизующего средства в контейнере, %, не менее	58-60*
	Количество стерилизующего средства в контейнере , мл, не менее	250*

Таким образом, Заказчик необоснованно установил в описании объекта закупки разные требования к упаковке **одного и того же** стерилизующего средства, которым должен быть непосредственно укомплектован стерилизатор и которое закупается дополнительно как расходный материал к стерилизатору. Следует отметить, что на общедоступных сайтах в сети Интернет продавцов стерилизаторов и стерилизующих средств содержится одна и та же информация о том, что важным преимуществом указанных стерилизаторов является «полное соответствие используемого в них стерилизующего средства всем требованиям нормативных документов и единым санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим требованиям к товарам, подлежащим санитарно-эпидемиологическому контролю. Стерилизующее средство DGM Steriguard зарегистрировано и разрешено к использованию на территории Российской Федерации, Республики Беларусь, Республики Казахстан. Инструкция на стерилизующее средство DGM Steriguard разработана и утверждена

ФБУН НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора». При этом размещенное визуальное изображение упаковки явно свидетельствует о том, что данное стерилизующее средство упаковано в непрозрачный флакон цилиндрической формы. В соответствии с требованиями части 1 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг. На основании пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе. Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 21.06.2018 участнику под номером 2 отказано в допуске, в том числе, по следующему основанию:

*«Форма упаковки стерилизующего средства – **герметичный флакон**, исключает возможность испарения во внешнюю среду», несоответствующее значению показателя, установленному Приложением № 1 к документации об электронном аукционе «Форма упаковки стерилизующего средства – **герметичный контейнер**, исключающий возможность испарения во внешнюю среду».*

Исходя из изложенного, Комиссия считает, что отсутствие в документации об аукционе единого требования к упаковке одного и того же стерилизующего средства привело к неправомерному отказу участнику закупки в допуске к участию в аукционе по данному основанию. Следует отметить, что по иным основаниям участнику с порядковым номером заявки 2 в допуске к участию в аукционе отказано правомерно.

3.2. Частью 6 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе установлено, что любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

В соответствии с частью 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе **в течение двух дней** с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе **разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса**, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В жалобе Заявителя указано следующее:

«Ответ Уполномоченного учреждения/Заказчика на запрос на разъяснения получен с нарушением сроков подачи ответов на запросы на разъяснения (запрос подан 09/06/2018г., а ответ получен 13/06/2018г.). Ответ Уполномоченного учреждения/Заказчика на запрос на разъяснения был сделан формально (даже халатно), без вникания в суть вопросов и полного разъяснения всех вопросов, задаваемых в запросе участником электронного аукциона.

Не получены ответы по следующим пунктам запроса на разъяснения: концентрация стерилизующего средства во флаконе, потребление стерилизующего средства,

количество циклов с одним сменным флаконом, количество стерилизующего средства в контейнере, короткий режим стерилизации для поверхностной обработки, которые в совокупности (в неизменном виде) сводят выбор на рынке стерилизационного оборудования к единственно возможному варианту, а именно к Стерилизатору плазменному низкотемпературному в исполнении: ДГМ-150 (АО «ТЗМОИ», Россия), что противоречит нормам законодательства Российской Федерации».

Запрос поступил в уполномоченное учреждение 09.06.2018.

В силу требований части 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе ответ должен быть дан не позднее 11.06.2018

В силу статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В соответствии со статьёй 112 Трудового кодекса Российской Федерации, а также с учетом постановления Правительства РФ от 14.10.2017 № 1250 «О переносе выходных дней в 2018 году» следует, что 10, 11, 12 июня 2018 года являются выходными днями.

Разъяснения даны 13.06.2018, то есть в первый рабочий день, следующий за нерабочим днем, соответственно Комиссия не усматривает нарушений в части срока размещения разъяснений.

Вместе с тем Комиссия в присутствии представителей уполномоченного учреждения и Заказчика установила, что разъяснения даны не по всем вопросам, поставленным в запросе о даче разъяснений положений документации, т.е. не в полном объеме, о чем **обоснованно** указано в жалобе Заявителя.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Компания Киль-Омск» на действия казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения», БУЗОО «МСЧ № 4» при осуществлении закупки «Поставка стерилизатора плазменного низкотемпературного с принадлежностями» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0852500000118001011) в части того, что разъяснения положений документации об электронном аукционе даны не по всем вопросам, поставленным в запросе о даче разъяснений положений документации.

2. Признать в действиях казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» и его единой комиссии нарушения пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65, пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе. В связи с тем, что указанные нарушения не повлияли на результаты осуществления закупки, предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выдавать.

3. По выявленным нарушениям законодательства о контрактной системе передать материалы закупки должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии: