

РЕШЕНИЕ

по делу №208/18-ГЗ/Ж о нарушении

законодательства Российской Федерации о контрактной системе

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок, в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	- начальник отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий Смоленского УФАС России;
Члены Комиссии:		
	<...>	- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;
	<...>	- специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

при участии представителей:

от государственного заказчика: <...> - представителя по доверенности от 28.09.2018;

от заявителя представители не явились, поступило ходатайство о рассмотрении дела без их участия;

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) (приказ Смоленского УФАС России от 24.07.2018 №49) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки во исполнение положений ст.106 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 о контрактной системе), рассмотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО «РосФарМ» на положения аукционной документации государственного заказчика – ОГБУЗ «Клиническая больница №1», уполномоченного органа – Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы

при проведении электронного аукциона на поставку расходных материалов для ЦСО ОГБУЗ «Клиническая больница №1» (извещение №0163200000318005749),

УСТАНОВИЛА:

Из жалобы ООО «РосФарМ» (далее - Заявитель, Общество) следует, что:

1. в позициях № 1-17, 19-25 Технического задания Заказчик установил требование «На рулоне в зоне боковых швов нанесены следующие обозначения: товарный знак (при наличии), размеры упаковки, направления вскрытия упаковки, запрет на использование в случае повреждения упаковки, номер партии продукции, дата начала\окончания срока годности», «На внешней стороне упаковки нанесены следующие обозначения: наименование продукта на русском и\или английском языке, торговая марка и\или производитель, размер, номер партии продукции, дата начала\окончания срока годности», ограничивая тем самым количество потенциальных участников;
2. Заказчик предъявляет требования к размерам товара, указывая ничтожно малое предельное отклонение к размерам ± 5 мм, ограничивая тем самым количество потенциальных участников;
3. в позициях № 20-23 Технического задания Заказчик установил требование «Срок сохранения стерильности в двойной упаковке из бумаги крепированной мягкой составляет не менее 12 месяцев». Соответственно Заказчик существенно завысил требование к товару, ограничивая Общество, как потенциального участника;
4. в позиции № 26 Технического задания Заказчику требуется Пакет самозапечатающийся для хранения инструментов перед очисткой, которому по совокупности требуемых характеристик соответствует товар единственного производителя - ДГМ Фарма-Аппарате Хандель АГ, Швейцария, Регистрационное удостоверение №ФСЗ 2009/03805 от 13.06.2017 часть VII «Пакеты самозапечатающиеся для хранения инструментов перед очисткой марки «DGM Steriguard», отсутствующий в свободной продаже, что ограничивает Общество как потенциального участника;
5. в позиции № 29 Технического задания Заказчику требуется Индикатор химический многорежимный одноразовый паровой стерилизации, которому по совокупности требуемых характеристик соответствует товар единственного производителя ООО «НПФ «ВИНАР», Регистрационное удостоверение №РЗН 2015/3070 от 28.07.2016 п. 3 «Индикатор химический для контроля паровой стерилизации многорежимный одноразовый «ИНТЕСТ-П-А» с двумя индикаторными метками для контроля условий как внутри изделий и упаковок, так и

снаружи в режимах стерилизации «120/45, 126/30, 132/20»», отсутствующий в свободной продаже, что ограничивает Общество как потенциального участника;

6. Заказчик в позиции 34 Технического задания установил требование «Тест относится не выше 1 класса по степени потенциального риска применения в медицинских целях по ГОСТ Р 51609-2000», ограничивая тем самым количество потенциальных участников;
7. Заказчик в Ответе на Запрос на разъяснение документации, опубликованный 17.09.2018, не ответил на вопросы, заданные потенциальным участником.

В связи с чем, Заявитель просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений законодательства.

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика пояснил, что аукционная документация сформирована с учётом требований ст. 33 Закона о контрактной системе. Заказчик самостоятелен в формировании предмета закупки и необходимых ему показателей товара.

При формировании технического задания Заказчику в рамках Закона о контрактной системе предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. Заказчик, осуществляя закупку по правилам Закона о контрактной системе, при описании объекта закупки, указал требования к закупаемым товарам, работам, услугам таким образом, чтобы повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые ему необходимы.

На рынке обращается большое количество продукции разных производителей, которая соответствует требованиям Заказчика.

В связи с изложенным представитель Заказчика просил признать жалобу необоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы и проведенной в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок установлено следующее.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку расходных материалов для ЦСО ОГБУЗ «Клиническая больница №1» и аукционная документация размещены 12.09.2018 в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта - 994 655,00 руб.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 64 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 [ст. 33](#) данного закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. 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;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся 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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Пунктами 13 и 14 Информационной карты определены требования к содержанию, составу первой и второй частей заявок на участие в

электронном аукционе.

Согласно пп. 3 п. 13 Информационной карты в состав первой части заявки должны входить конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в Приложении № 1 к настоящей Информационной карте, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в аукционе в электронной форме в случае отсутствия в документации об аукционе в электронной форме указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об аукционе в электронной форме.

Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что в Приложении №1 к Информационной карте:

1. в позициях №1-17, 24 и 25 «Материал упаковочный в рулонах для медицинской паровой и газовой стерилизации» и «Пакет упаковочный для медицинской паровой и газовой стерилизации» указано, что на рулоне, на пакетах в зоне боковых швов должны быть нанесены следующие обозначения: товарный знак (при наличии), размеры упаковки, направления вскрытия упаковки, запрет на использование в случае повреждения упаковки, номер партии продукции, дата начала\окончания срока годности;
2. в позиции №19 «Пакет усиленный из материала SMMS для хранения инструментов» указано, что на внешней стороне упаковки должны быть нанесены следующие обозначения: наименование продукта на русском и\или английском языке, торговая марка и\или производитель, размер, номер партии продукции, дата начала\окончания срока годности;
3. в позициях №20-23 «Крепированная бумага мягкая для медицинской воздушной, паровой, газовой и радиационной стерилизации» указано, что упаковка должна иметь маркировку на русском и\или английском языках, на которой указано: наименование товара (в том числе содержащее текст «мягкая»), размер, плотность, цвет, наименование производителя, номер партии, дата выпуска, дата начала\окончания срока годности, срок годности, номер регистрационного удостоверения и срок его действия;
4. в позициях №1-27 Приложения №1 к Информационной карте установлены размеры требуемых к поставке товаров, с указанием предельного отклонения к размерам ± 5 мм. В позициях №26 и №29 к поставке требуются «Пакет самозапечатывающийся для хранения инструментов перед очисткой» и «Индикатор химический многорежимный одноразовый паровой стерилизации» соответственно;
5. в позициях № 20-23 Приложения №1 к Информационной карте Заказчик установил требование «Срок сохранение стерильности в двойной упаковке из бумаги крепированной мягкой составляет не менее 12 месяцев».

Комиссия Смоленского УФАС России отмечает, что предметом электронного аукциона является поставка изделий медицинского назначения, а не их производство.

В соответствии со ст. 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом о контрактной системе порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Как установлено выше из пояснений представителя Заказчика закупка упаковочных материалов для медицинской паровой и газовой стерилизации обусловлена его потребностью.

В силу ч. 1 ст. 1 Закона о контрактной системе, данный закон регулирует отношения, связанные с заключением договора, предметом которого является поставка товара, выполнение работы, оказание услуги.

В связи с этим, участником закупки могло выступить любое юридическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе.

Таким образом, возможность осуществления поставки товара предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар с указанными в документации характеристиками, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении Заказчиком числа участников закупки.

Следует отметить, что Заявителем не было представлено доказательств, подтверждающих доводы жалобы о том, что требования документации ограничивают количество участников закупки. Также не было представлено доказательств, подтверждающих отсутствие у Заявителя или иного участника электронного аукциона возможности приобрести требующийся к поставке товар.

Кроме того, не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в документации об электронном аукционе требования к товару, создали одному участнику закупки преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников, а действия Заказчика направлены на ограничение количества участников закупки.

Комиссия также отмечает, что при установлении признаков нарушения Закона о контрактной системе имеет значение не тот факт, что один или несколько производителей производят соответствующий товар, а возможность участников закупки осуществить его поставку.

В связи с чем Комиссия Смоленского УФАС России приходит к выводу, что установленные Заказчиком требования к техническим характеристикам закупаемого товара, не противоречат положениям Закона о контрактной системе.

6. В позиции 34 «Тест трубчатой загрузки многоразовый» Приложения №1 к Информационной карте Заказчик установил требование: «Тест относится к классу 2 «индикаторы для специальных испытаний» по классификации ГОСТ Р ИСО 11140-1-2009, соответствовать требованиям ГОСТ Р ИСО 11140-5-2008, EN 867-5, ГОСТ Р EN 13060 и являться трубчатым изделием типа А, и зарегистрирован.

Тест относится не выше 1 класса по степени потенциального риска применения в медицинских целях по ГОСТ Р 51609-2000».

Указанный Заказчиком ГОСТ Р 51609-2000 утратил силу с 01.01.2015 в связи с изданием Приказа Росстандарта от 01.11.2012 №609-ст, вводящего в действие нового стандарта - ГОСТ 31508-2012, согласно которому определение класса потенциального риска применения проводится только при регистрации и сертификации медицинского изделия, более того, данная процедура - определение класса потенциального риска применения необходима исключительно для производителей медицинских изделий, так как касается определения объемов работ, правил и процедур контроля над соответствием медицинского изделия и систем качества их производства требованиям нормативных документов.

В связи с чем Комиссия Смоленского УФАС России приходит к выводу, что установленные Заказчиком требования неправомерны и нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Данные действия государственного заказчика, уполномоченного органа образуют объективную сторону состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Однако допущенные нарушения не ограничили количество участников закупки, так как в действующем ГОСТ 31508-2012 требования к тестам по степени потенциального риска применения в медицинских целях по сравнению с ГОСТ Р 51609-2000 остались неизменными.

7. Потенциальный участник закупки в соответствии с ч. 3 ст. 65 Закона о контрактной системе направил на адрес электронной площадки запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе на поставку расходных материалов для ЦСО ОГБУЗ «Клиническая больница №1».

Согласно ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в ч. 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.

Комиссией установлено, что в ответе на запрос на разъяснение документации, содержащий 6 пунктов и опубликованный 17.09.2018, Заказчик не ответил на вопросы, заданные потенциальным участником.

Разъяснения, представленные ОГБУЗ «Клиническая больница №1» (исх. №313/18-з от 17.09.2018), следующие: «Требования, указанные в Приложении №1 к Информационной карте не противоречат п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, описание объекта закупки носит объективный характер и не влечёт ограничение числа участников».

В связи с чем Комиссия Смоленского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик нарушил требования ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе.

Данные действия образуют объективную сторону состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ.

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией Смоленского УФАС России иных нарушений законодательства о контрактной системе не выявлено.

Таким образом, изучив все материалы по жалобе, руководствуясь ст. 106 Закона о контрактной системе Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РосФарМ» на положения аукционной документации государственного заказчика – ОГБУЗ «Клиническая больница №1», уполномоченного органа – Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы при проведении электронного аукциона на поставку расходных материалов для ЦСО ОГБУЗ «Клиническая больница №1» (извещение №0163200000318005749) обоснованной в части нарушений п. 2 ч. 1 ст. 33 и ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе.
2. Предписание не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты торгов.
3. Передать уполномоченному должностному лицу материалы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.