

решение

Общество с ограниченной
ответственностью «РТС-тендер»
набережная Тараса Шевченко, д. 23А,
г. Москва, 121151 ko@rts-tender.ru
Индивидуальный предприниматель С.
ул. Революции, <...>, г. Тула, 300041
ФЕДЕРАЛЬНОЕ КАЗЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "МЕДИКО-
САНИТАРНАЯ ЧАСТЬ № 71
ФЕДЕРАЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ИСПОЛНЕНИЯ
НАКАЗАНИЙ" 300012, Тульская область,
город Тула, ул. Мориса Тореза, д. 11а
zakypki71@mail.ru

ИЕНИЕ

делу № 071/06/106-711/2023

21 июня 2023 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной
службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального
предпринимателя С. (далее – Заявитель, Индивидуальный предприниматель, ИП
С.) (вх. № 5047/23 от 15.06.2023) на действия федерального казенного учреждения
здравоохранения "МЕДИКО-САНИТАРНАЯ ЧАСТЬ № 71 ФЕДЕРАЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЙ" (далее – Заказчик) при определении поставщика
(подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право
заключения контракта на поставку реагентов для биохимического анализатора
(закупка № 0866100000323000048) (далее – Закупка), руководствуясь статьями 99,
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), Правилами осуществления контроля в сфере закупок
товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных

управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии посредством видеоконференцсвязи:

- И. - представителя ИП С. на основании доверенности;

в отсутствие представителей Заказчика, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и способе рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, документация о Закупке сформирована с нарушением положений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок по следующим основаниям.

Индивидуальный предприниматель указывает, что Заказчик сформировал техническое задание Закупки с нарушением правил описания объекта закупки, так как согласно описанию объекта закупки Извещения о Закупке, Заказчик приобретает растворы для автоматического биохимического анализатора открытого типа Dirui CS-T240. Указанные в Описании объекта закупки технические параметры товара не соответствуют оригинальному продукту «Флаконы с реагентами штрих-кодированные, совместимые без переливания с ротором биохимического анализатора DIRUI CS-T240 и установленного на него оригинального (от производителя) программного обеспечения, находящегося у Заказчика», так как оригинальный детергент не поставляется с такими характеристиками, а именно: в штрих-кодированных флаконах.

Заявитель полагает, что указанные требования являются необоснованными и ведут к ограничению конкуренции.

Представитель Заявителя, участвующий в заседании Комиссии, поддержал доводы, изложенные в жалобе, в полном объеме.

Заказчик не согласился с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правилами внеплановой проверки по вопросу соблюдения субъектами контроля требований Закона при проведении Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями) 08.06.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее

– единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 41 620,64 рублей.

Контракт по итогам Закупки Заказчиком не заключен.

В отношении довода жалобы об установлении Заказчиком необоснованной характеристики товара, такой как наличие штрих-кодов на флаконах реагентов (детергентов), Комиссией установлено следующее.

На основании части 1 статьи 42 Закона при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки.

Пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона определено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать в виде электронного документа описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

В силу положений пункта 1 части 1 статьи 33 Закона в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании части 3 статьи 33 Закона не допускается включение в описание объекта закупки (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Таким образом, описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований

либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

Комиссией установлено, что Приложении № 1 «Техническая часть» (далее – Описание объекта закупки) Извещения о Закупке установлены следующие технические характеристики закупаемого товара:

№	Наименование	Технические характеристики / Дополнительная информация характеристик товара, имеющих существенное значение для Заказчика *	Код по ОКПД2	Кол- во	Ед. изм.
1	Антибактериальный бесфосфорный детергент	Совместимость с биохимическим анализатором Dirui-CS-T240; Объем, л: не менее 0,5	21.20.23.111	1	шт
2	Щелочной детергент	Совместимость с биохимическим анализатором Dirui-CS-T240; Объем, л: не менее 0,5	21.20.23.111	1	шт

*Флаконы с реагентами штрих-кодированные, совместимые без переливания с ротором биохимического анализатора DIRUI CS-T240 и установленного на него оригинального (от производителя) программного обеспечения, находящегося у Заказчика

Штрих-код необходим для оптимизации лабораторного процесса, исключения возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, программное обеспечение анализатора Dirui-CS-T240 предусматривает функцию введения штрих-кода при использовании антибактериального бесфосфорного детергента и щелочного детергента (Заказчиком представлен снимок с экрана монитора, содержащий соответствующую информацию о функциональных возможностях анализатора Dirui-CS-T240).

Кроме того Заказчиком был проведен мониторинг товаров, присутствующих на рынке и отвечающих потребностям Заказчика, направлены коммерческие предложения потенциальным участникам Закупки и получены ответы от трех поставщиков о готовности поставить необходимый Заказчику товар.

При формировании Описания объекта закупки Заказчик исходил из своих объективных потребностей и собственного опыта работы, руководствуясь необходимостью обеспечить эффективное расходование бюджетных средств.

По общему правилу указание Заказчиком в извещении о Закупке особых

характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона 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 документацию об электронном аукционе требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу о том, что содержащиеся в Описании объекта закупки характеристики не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона.

Закон не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в извещении о закупке устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара. Кроме того участники закупки не наделены правом определять потребность заказчика, так как в силу Закона правомочия установления требований к товарам (работам, услугам) предоставлено заказчику.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона в сфере закупок 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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Сам по себе факт установления определенных характеристик к товару не свидетельствует об ограничении количества участников размещения заказа. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует об ограничении числа участников торгов.

Также следует отметить, что участником закупки может выступать любое лицо, в

том числе, не являющееся производителем реагентов, в связи с чем, закупаемый товар мог быть поставлен неограниченным кругом хозяйствующих субъектов – потенциальных участников закупки.

При этом Комиссия обращает внимание на следующее.

Специфика каждой закупки определяет необходимые требования к товару, работам, услугам, в связи с чем, правомочие на их установление законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок предоставлено заказчику.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 28.12.2010 №11017/10 и поддержанной Верховным Судом Российской Федерации в определениях от 18.12.2015 № 306-КГ15-16795 и от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать обоснованным потребностям заказчика. Включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих целям торгов, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Закон не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения контракта. Иное противоречило бы принципам ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, направленным на целевое и экономически эффективное расходование бюджетных денежных средств, сокращения издержек заказчика и предполагающим наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Невозможность отдельных участников закупок по каким-либо причинам конкурировать с иными участниками рынка не является поводом учитывать данные обстоятельства заказчиком при формировании описания объекта закупки.

В свою очередь, из положений частей 1 и 2 статьи 33 Закона 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 документацию о закупке требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Ограничивает усмотрение заказчика только требование о недопустимости ограничения конкуренции. Действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28 июня 2017 года, по общему правилу указание заказчиком в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При этом Индивидуальный предприниматель не раскрывает информацию относительно того, какой именно товар хотел бы поставить в рамках Закупки и какие характеристики такого товара не соответствуют требованиям Описания объекта закупки, которые не позволяют ему подать заявку на участие в Закупке.

Вместе с тем, административный процесс рассмотрения жалоб в рамках Закона не обязывает контролирующий орган устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу о том, что содержащиеся в оспариваемых позициях Описания объекта закупки требования к характеристикам показателей (наличие на флаконах штрих-кодов) не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона; объект закупки описан исходя из имеющихся потребностей Заказчика, с учетом положений Закона; доказательств того, что указанное описание объекта закупки привело или могло привести к ограничению конкуренции или уменьшению количества потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Таким образом, при вышеуказанных обстоятельствах Комиссия, учитывая потребность Заказчика, приходит к выводу о необоснованности рассмотренного довода жалобы Заявителя.

Кроме того, в материалы дела поступило ходатайство ИП С. с просьбой истребовать у Заказчика нотариально заверенный перевод разрешения компании «Дируи Индастриал Ко., Лтд.», Китай на использование флаконов для реагентов производства АО «Диакон».

Вместе с тем, необходимо отметить, что контролирующий орган самостоятельно координирует и определяет порядок и процесс проведения контрольных мероприятий, и вмешательство третьих лиц в указанный процесс, в том числе путем указания на порядок действий контрольного органа, недопустимо.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Правилами, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя С. (вх. № 5047/23 от

15.06.2023) на действия федерального казенного учреждения здравоохранения "МЕДИКО-САНИТАРНАЯ ЧАСТЬ № 71 ФЕДЕРАЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЙ" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку реагентов для биохимического анализатора (закупка № 0866100000323000048) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

2023-4226