

Решение № 03-10.1/01-2016

о признании жалобы необоснованной

11 января 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Медтехника» (далее - заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» (далее - БУЗОО «Клинический диагностический центр», заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку реагентов и расходных материалов для гистологических исследований (извещение № 0352200044415000144) (далее - электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей заказчика - <...>,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (24.12.2015 в 22:10 и зарегистрирована 25.12.2015 вх. № 12080э) жалоба заявителя, согласно которой документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований 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).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11867 0 от 28.12.2015) заказчиком были представлены письменные возражения на доводы жалобы заявителя и материалы закупки (вх. № 12309 от 30.12.2015), из которых следует, что 09.12.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) заказчиком размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 3098598,37 руб.

Согласно извещению дата окончания подачи заявок на участие в аукционе установлена 25.12.2015 в 09:00 час.

23.12.2015 на официальном сайте размещены разъяснения положений документации об электронном аукционе.

В протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 28.12.2015 указано, что поступило две заявки, оба участника допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом проведения аукциона от 31.12.2015 в аукционе участвовало два участника закупки, наименьшее ценовое предложение сделано участником с порядковым номером 2 (снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 1%).

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

Согласно статье 6 Федерального закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, **обеспечения конкуренции**, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Из части 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий **для обеспечения конкуренции** между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 указанной статьи Федерального закона о контрактной системе 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 любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В силу пункта 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.

Пунктом 1 частью 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 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**, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Из буквального толкования пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе следует, что заказчики, уполномоченный орган, осуществляющие закупку по правилам Федерального закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом устанавливать требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Требования к объекту закупки были установлены заказчиком в табличной форме в приложении № 1 к документации об электронном аукционе (далее – Приложение № 1), в котором, в частности указаны следующие товары и их характеристики:

- позиция № 1 «Маркер, устойчивый к растворителям черный»: *«Ручное средство маркировки предметных стекол путём нанесения надписей. Устойчивы к воздействию ксилола, спирта, ацетона, формалина. Цвет: черный. Упаковка - не менее 12 шт.»;*

- позиция № 2 «Маркер, устойчивый к растворителям красный»: *«Ручное средство маркировки предметных стекол путём нанесения надписей. Устойчивы к воздействию ксилола, спирта, ацетона, формалина. Цвет: красный. Упаковка - не менее 10 шт.»;*

- позиция № 9 «Угольный фильтр для аппаратов (VIP6/Prisma/Film/Xpress x50)»: *«Угольный фильтр для аппаратов VIP6/Prisma/Film/ X50, имеющимся у Заказчика. Цвет черный, фильтрующий наполнитель в защитной мембране - активированный уголь (минеральная основа), мембрана фильтрующая плотность не менее 17г/м2. Фильтр упакован в защитную пленку. Количество в упаковке: не менее 2 штук. Короб-основа имеет размер: 341x97x47 мм»;*

- позиция № 13 «Конго красный»: *«Набор готовых реагентов для выявления амилоида. Окрашенный препарат дает двойное лучепреломление в поляризованном свете.»*

Реактивы в составе набора: А. Раствор Конго красного не менее 30 мл. В. Щелочной дифференцирующий буфер не менее 30 мл. С. Фосфатный буфер не менее 30 мл. D. Гематоксилин Майера не менее 30 мл»;

- позиция № 14 «Альциановый синий pH 2,5 - pH 1,0»: «Набор готовых красителей для выявления и дифференциации кислых мукополисахаридов в тканевых образцах, а так же для дифференциации высокосульфированных кислых мукополисахаридов от слабосульфированных мукополисахаридов, гиалуроновой кислоты и сиаломуцинов. Реактивы в составе набора: А. Раствор Альцианового синего pH 2,5, не менее 30 мл. В. Раствор натрия тетрабората, не менее 30 мл. С. Раствор Альцианового синего pH 1,0, не менее 30 мл. D. Дифференцирующий раствор, не менее 30 мл»;

- позиция № 15 «Ван-Гизон»: «Набор готовых реагентов, используемый для окраски соединительной ткани по методу Ван-Гизона, особенно с целью выделения коллагеновых волокон. Состав набора: А. Гематоксилин Вейгерта А, не менее 50 мл. В. Гематоксилин Вейгертата В, не менее 50 мл. С. Пикрофуксин по Ван-Гизону, не менее 50 мл. Набор рассчитан на не менее 100 тестов»;

- позиция № 17 «Кисточка малая»: «Кисть техническая малого размера для сбора материала. Ручка деревянная. Рабочая часть - коровий волос. Количество: не менее 4 шт. в упаковке. Упаковка : полиэтиленовый пакет»;

- позиция № 18 «Кисточка средняя»: «Кисть техническая среднего размера для сбора материала. Ручка деревянная. Рабочая часть - коровий волос. Количество: не менее 4 шт. в упаковке. Упаковка : полиэтиленовый пакет».

Из жалобы Общества относительно позиции № 1 «Маркер, устойчивый к растворителям черный», позиции № 2 «Маркер, устойчивый к растворителям красный», позиции № 17 «Кисточка малая», позиции № 18 «Кисточка средняя» следует: «Позиции под № 1,2,17,18 не зарегистрированы на территории Российской Федерации в качестве изделий медицинского назначения и не имеет соответствующего регистрационного удостоверения.

В соответствии с ч.4 ст.38 Федерального Закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» на территории РФ разрешено обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством РФ, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Все вышеперечисленные реактивы используются для диагностики и в медицинских целях, следовательно, их поставка осуществляется с предоставлением регистрационных удостоверений.

Однако, исходя из данных, приведенных на сайте Росздравнадзора, на вышеперечисленные позиции отсутствуют регистрационные удостоверения.

Таким образом, на основании всего вышеизложенного поставка данного Товара без регистрационных удостоверений незаконна и влечет за собой привлечение в том числе, и к Уголовной ответственности».

Относительно позиции № 13 «Конго красный», позиции № 14 «Альциановый синий pH 2,5 - pH 1,0», позиции № 15 «Ван-Гизон» в жалобе Общества указано: «Позиции № 13,14,15 являются уникальными и производятся и зарегистрированы единственным поставщиком – ООО «Эргопродакшн». Данная организации четко отслеживает все проводимые с их оборудованием и расходными материалами аукционы и не дает возможность участия другим поставщикам, путем завышения стоимости товара либо несоразмерного увеличения срока поставки».

Что касается позиции № 9 «Угольный фильтр для аппаратов (VIP6/Prisma/Film/Xpress x50)» в жалобе заявителем указано: «Позиция № 9 является уникальной и относится к расходным материалам, подходящим к единственному оборудованию и производимое единственным поставщиком».

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы, подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе Обществом не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенных доводов, в том числе, в части невозможности подготовки заявки на участие в аукционе и ограничения количества участников закупки, а также документов и сведений, свидетельствующих о нарушении заказчиком норм Федерального закона при установлении требований к необходимому товару.

В свою очередь, в возражениях заказчика на жалобу заявителя указано: «Предметом электронного аукциона №0352200044415000144 является поставка реагентов и расходных материалов для гистологических исследований. Лот сформирован с учетом потребностей БУЗОО «КДЦ» и соответствует требованиям действующего законодательства. Все товары, закупаемые по аукциону, необходимы для обеспечения единого цикла работы гистологической лаборатории, а именно обеспечения единого технологического процесса по получению гистологического препарата и постановки диагноза. Таким образом, все товары, закупаемые в рамках рассматриваемого аукциона, являются технологически и функционально связанными.

На жалобу на действия заказчика, направленную в УФАС по Омской области ООО «Медтехника», сообщаем, что формирование начальной максимальной цены аукциона № 0352200044415000144 производилось на основе 3 (трёх) коммерческих предложений от различных компаний-поставщиков, что противоречит информации об уникальности и эксклюзивности позиций №№ 9, 13, 14, 15 и ограничении конкуренции по количеству фирм-участников размещения заказа, изложенной в жалобе (товар по всем позициям свободно обращается на рынке и предлагается к поставке различными участниками рынка). На этапе подачи заявок на участие в аукционе № 0352200044415000144 комиссией рассматривались 2 заявки. Аукцион состоится 31.12.2015.

Государственной регистрации в качестве медицинского изделия подлежит товар, соответствующий определению, содержащемуся в пункте 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Продукция, указанная в Приложении № 1 к документации

об открытом аукционе в электронной форме (№ 1,2, 17, 18 - маркеры, устойчивые к растворителям, и кисточки), непосредственно не предназначена для мониторинга состояния организма человека, диагностики и/или применения в медицинских целях. Согласно кодам ОКПД (36.63.21.120 - Ручки и маркеры с наконечником из фетра и прочих пористых материалов и 36.62.11.141 - Кисти технические для чистки оборудования), указанный в запросе товар относится к промышленным изделиям. Законодательством Российской Федерации не предусмотрена регистрация данной продукции в качестве медицинских изделий и, соответственно, выдача регистрационных удостоверений не производится. При поставке продукции, регистрационные удостоверения требуются только на те изделия, на которые, в силу требований закона, они необходимы. Если на какое-либо изделие выдача указанных документов не обязательна, то при поставке предоставление их не требуется.

Действующим законодательством в отношении медицинских изделий не налагается ограничений на поставку товаров иными поставщиками, не производящими такие изделия самостоятельно. Фактов, подтверждающих невозможность закупки товаров под номерами 9, 13, 14, 15 в Приложении № 1 к документации об открытом аукционе в электронной форме, или ограничений, налагаемых производителями данных медицинских изделий, на их свободную продажу третьим лицам со стороны запросившей разъяснения компании предоставлено не было. Кроме того, имеются данные (коммерческие предложения от трех фирм, предлагающих поставить данную продукцию), которые свидетельствуют о возможности поставки указанной продукции в рамках исполнения своих обязательств по государственному контракту профессиональными участниками рынка.

Готовые наборы красителей конго красный, альциановый синий, Ван-Гизон (№13, 14, 15) являются реагентами, постоянно использующимися в повседневной практике любой гистологической лаборатории, и свободно обращаются на рынке. Анализируя сложившуюся практику государственных закупок, ни разу не было представлено доказательств, каким образом указание на поставку наборов готовых реагентов красителей повлекло за собой ограничение количества участников закупки. Информация об уникальности указанных гистологических красителей (№13, 14 и 15), изложенная в жалобе, не соответствует действительности, т.к. регистрационные удостоверения на данную продукцию имеет не только ООО «Эргопродакшн», но и другие коммерческие организации, например, «ХайМедиа Лабораториз Пвт Лтд», ЗАО «Рош-Москва», ЗАО «АМТЕО-М», «Реактивс РАЛ» и другие, копии РУ прилагаются.

Согласно проведенному анализу рынка поставку данного товара может осуществить неограниченное количество поставщиков. Любое заинтересованное лицо: компания, индивидуальный предприниматель или физическое лицо, имеет возможность в соответствии с законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком товаров, работ и услуг».

В силу указанного, учитывая судебную практику Омского УФАС России по схожим обстоятельствам (например, решение Арбитражного суда Омской области от 19.11.2015 по делу № А46-11334/2015), Комиссия признала **необоснованной** жалобу

заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Медтехника» на действия БУЗОО «Клинический диагностический центр» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку реагентов и расходных материалов для гистологических исследований (извещение № 0352200044415000144).

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