

27.09.2019

г. Тула

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя Игнатъевой Ольги Александровны (далее – ИП Игнатъева О.А., Индивидуальный предприниматель, Заявитель) исх. № 1909/3 от 19.09.2019 (вх. № 4252 от 20.09.2019) на действия государственного учреждения здравоохранения «Ефремовская районная больница имени А.И.Козлова» (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на поставку реагентов для биохимических лабораторных исследований (закупка № 0366300027219000249) (далее – электронный аукцион), 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), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции 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 при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии:

– представителя Заказчика по доверенности;

- индивидуального предпринимателя;

представителей ИП Игнатъевой О.А. по доверенности;

– представителя общества с ограниченной ответственностью «Дельта Трейд»,

УСТАНОВИЛА:

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

Из жалобы следует, что в соответствии с положениями пункта 7 «Описание объекта закупки (требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара)» части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на поставку реагентов для биохимических лабораторных исследований (далее - документация об электронном аукционе) для закупаемого товара установлено требование о назначении товара «для ручной постановки анализа и анализаторов открытого типа» (подпункт 1.1). Из чего Заявитель делает вывод, что анализатор Furuno SA-400, для которого закупаются реагенты, является открытой системой и «может работать на реагентах широкого спектра производителей без наличия штрих-кода на флаконе или иных специальных требований к фасовке реагента».

Вместе с тем, Заявитель указывает, что включение в положения документации об электронном аукционе требований о наличии на флаконах штрих-кодов, совместимых с

биохимическим анализатором Furuno SA-400 является взаимоисключающим и противоречащим характеристикам товара, указанным в подпункте 1.1 пункта 7 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе.

Кроме того, по мнению ИП Игнатъевой О.А. подобное описание объекта закупки свидетельствует об описании товара единственного производителя, что влечет за собой ограничение числа участников в данной закупке и тем самым нарушает положения статьи 8 и статьи 33 Закона.

Присутствующие на заседании Комиссии представители Индивидуального предпринимателя поддержали доводы жалобы в полном объеме.

Представители Заявителя указали также, что направляли Заказчику запрос на разъяснение положений документации об электронном аукционе с просьбой пояснить, «сопоставим ли штрих-код, установленный в качестве требования в ТЗ аукционной документации со штрих-кодом, спецификация которого описана производителем в руководстве пользователя». По мнению Заявителя, только товар одного конкретного производителя имеет штрих-коды, совместимые с анализатором Furuno SA-400. По мнению Индивидуального предпринимателя, аналогичные реагенты, флаконы которых не снабжены требуемым штрих-кодом, также позволяют проводить лабораторные исследования на анализаторе Furuno SA-400 и использование таких реагентов позволит получить существенную экономию бюджетных средств при проведении торгов.

Представитель Заказчика, присутствующий на заседании Комиссии, не согласился с доводами жалобы Заявителя, считая положения документации об электронном аукционе полностью соответствующими требованиям Закона; представил письменные пояснения на рассматриваемую жалобу.

Представитель Заказчика пояснил следующее.

В ответ на поступивший запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе, Заказчик указал следующее: «Штрих-код на флаконах с реагентами для биохимических исследований должен быть совместим с анализатором, имеющимся в ЛПУ». При этом запросов о необходимости исключения из положений документации об электронном аукционе требований о наличии на флаконах закупаемых реагентов штрих-кодов, совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400, Заказчику не поступало.

По мнению Заказчика, понятие «открытая система» не свидетельствует о том, что на таком приборе невозможно использовать флаконы реагентов, снабженные штрих-кодом.

Устанавливая требование о наличии на флаконах штрих-кодов, совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400, Заказчик руководствовался инструкцией по эксплуатации анализатора биохимического автоматического SA-400 с принадлежностями (далее – Инструкция по эксплуатации).

Согласно пункту 1.1 Инструкции по эксплуатации этикетки со штрих-кодом наносят на флаконы с реагентом и анализатор может идентифицировать содержимое флаконов с помощью ридера штрих-кода. Требования к нанесению штрих-кода установлены в подпункте С «Спецификация штрих-кода для флакона с реагентом» пункта 1.4.3 «Спецификация этикеток штрих-кода для образца и реагента». Из чего Заказчик сделал вывод о том, что на основании Инструкции по эксплуатации любой производитель может выполнить нанесение штрих-кода на емкость со своим реагентом.

В соответствии с подпунктом А «Контроль реагента» пункта 1.3.1 «Нормальное измерение» Инструкции по эксплуатации информация о штрих-кодах на флаконах реагентов считывается при сканировании блока реагентов. Информация о реагентах контролируется

на основе данных регистрации их штрих-кодов. Сканирование блока реагентов необходимо выполнять перед каждым началом измерения.

Считывание штрих-кода позволяет анализатору автоматически зарегистрировать информацию о типе реагента, номере лота, номере позиции в карусели, емкости флакона, оставшемся количестве реагента, сроке годности. После считывания штрих-кода реагент автоматически готов к проведению исследования и не требует дополнительных настроек и введения каких-либо сведений вручную.

При описании объекта закупки Заказчик руководствовался каталогом товаров, работ и услуг, согласно которому, требования к закупаемым реагентам установлены в следующем виде: «Назначение: для анализаторов ручной постановки анализа и анализаторов открытого типа». При описании дополнительных характеристик товара Заказчик указал в документации об электронном аукционе обоснование установления таких характеристик, что предписывает законодательство о контрактной системе.

Таким образом, Заказчик считает, что установление спорной характеристики о наличии на флаконах штрих-кодов, совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400, не противоречит назначению закупаемых реагентов для использования на анализаторе открытого типа.

Представитель общества с ограниченной ответственностью «Дельта Трейд» поддержал позицию Заказчика, указав, что биохимический анализатор Furuno SA-400, являющийся анализатором открытого типа, снабжен ридером (считывателем) штрих-кода и использование на таком приборе реагентов со штрих-кодом на флаконе не является взаимоисключающим или ограничивающим требованием.

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

Извещение и документация об электронном аукционе размещены 12.09.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 20 400,18 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобе ИП Игнатьевой О.А., Комиссией установлено следующее.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе предметом закупки является поставка реагентов для биохимических лабораторных исследований.

В соответствии с пунктом 1. «Наименование поставляемых товаров. Количество поставляемых товар» части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе предметом заключенного контракта будет являться следующий товар:

№ п/п	Наименование поставляемого товара	Единица измерения (по ОКЕИ)	Количество поставляемого товара
1	Мочевина/азот мочевины ИВД, набор, ферментный спектрофотометрический анализ	Набор	2

Характеристики товара, являющегося предметом закупки, отражены в пункте 7 «Описание объекта закупки (требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара)» части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе. В частности, в указанном пункте содержатся следующие спорные характеристики:

№ п/п	Технические характеристики	Требуемое значение	Обоснование использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии (значения, указанные в данном столбце носят информативный характер, не оцениваются при рассмотрении заявок, не включаются в первые и вторые части заявок и проект контракта)
1	Мочевина/азот мочевины ИВД, набор, ферментный спектрофотометрический анализ		
1.1	Назначение	Для ручной постановки анализа и анализаторов открытого типа	код КТРУ 21.20.23.110-00000773
...			
1.3	Наличие на флаконах штрих-кодов совместимых с биохимическим анализатором Furuno CA-400	соответствие	Штрих-коды необходимы для оптимизации лабораторного процесса, исключению возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену и т.д.
...			

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона 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 Закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона 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 силу части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Следовательно, требования документации об электронном аукционе к товару, с учетом целей и принципов контрактной системы, должны быть направленными на обеспечение обоснованной потребности заказчика.

Исходя из смысла пункта 1 части 1 и части 2 статьи 33 Закона потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Таким образом, 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 государственных или муниципальных функций.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 N 145 утверждены «Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и «Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Правила использования каталога).

Согласно подпункту "б" пункта 2 Правил использования каталога каталог используется заказчиками в целях описания объектов закупки, которое включается в план-график закупок, извещение об осуществлении закупки, приглашение и документацию о закупке.

В соответствии с пунктом 4 Правил использования каталога заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "и" пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. N 145, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);

в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

В силу пункта 5 Правил использования каталога заказчик вправе указать в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Федерального закона, которые не предусмотрены в позиции каталога.

При этом согласно пункту 6 Правил использования каталога в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

В извещении о проведении электронного аукциона содержится, помимо прочего, следующая информация о закупаемом товаре:

КОД ПОЗИЦИИ	НАИМЕНОВАНИЕ ТОВАРА, РАБОТЫ, УСЛУГИ
21.20.23.110-00000773	Мочевина/азот мочевины ИВД, набор, ферментный спектрофотометрический анализ (является медицинским изделием) Назначение: Для ручной постановки анализа и анализаторов открытого типа

Комиссией установлено, что сведения об указанной позиции включены в каталог товаров, работ, услуг и обязательны для применения на дату размещения извещения и документация об электронном аукционе.

В соответствии с пунктом 5 Правил использования каталога в подпункте 1.3 пункта 7 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе для закупаемого товара установлено дополнительное требование «Наличие на флаконах штрих-кодов совместимых с биохимическим анализатором Figuro SA-400» с требуемым значением «соответствие». При этом, во исполнение пункта 6 Правил использования каталога подпункт 1.3 пункта 7 части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе содержат обоснование необходимости установления таких характеристик требуемого к поставке товара следующего содержания: «Штрих-коды необходимы для оптимизации лабораторного процесса, исключению возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену и т.д.».

Ввиду того, что Закон не устанавливает каких-либо требований к форме, порядку и правилам обоснования включения в описание объекта закупки иной и дополнительной информации о функциональных, технических, качественных и эксплуатационных характеристиках товара, Комиссия приходит к выводу, что обоснование, указанное в техническом задании, отражает объективные потребности заказчика и является допустимым обоснованием необходимости указания характеристик товара.

Наряду с необходимостью соблюдения требований Закона в части объективного описания объекта закупки, Комиссия отмечает, что точное определение объекта закупки является объективной потребностью заказчика, исключающее поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, не соответствующих нуждам заказчика и целям, для достижения которых осуществляется закупка.

Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие

требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Из буквального толкования вышеназванных 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 выбор поставщика (подрядчика, исполнителя), обладающего возможностью исполнить условия, соответствующие потребности заказчика, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом действующее законодательство не накладывает на заказчика при проведении закупок обязанность учитывать интересы всех поставщиков (подрядчиков, исполнителей), поставляющих товар (выполняющих работы, оказывающих услуги), являющейся объектом закупки. Даже отсутствие на момент закупки у отдельных хозяйствующих субъектов возможности исполнить условия документации такой закупки, не может являться нарушением прав и законных интересов таких лиц, а так же не является ограничением конкуренции.

Между тем из установленных Заказчиком требований к товару не следует, что фактически конкретному участнику (или нескольким участникам) торгов созданы преимущественные условия или документация об электронном аукционе содержит указания на конкретного производителя товара. Заявителем доказательств включения в документацию об электронном аукционе характеристик товаров, повлекших или тех которые могут повлечь, ограничение количества участников закупки, не представлено. Указанные Заказчиком требования не носят персонализированный характер, распространяют свое действие на неопределенный круг лиц - возможных участников торгов.

Учитывая, что предметом данного определения поставщика (подрядчика, исполнителя) является право на заключение контракта на поставку товара, то участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребности Заказчика.

Выбор контрагентов, у которых участник закупки может приобретать товары, характеристики которых соответствуют требованиям Заказчика, документацией об электронном аукционе не ограничен.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Заявителем на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что обращение спорного товара на соответствующем рынке невозможно или затруднено. Факт того, что в настоящее время у Заявителя отсутствует возможность приобретения и поставки такого товара не доказан.

Соответственно, Заявителем в жалобе документального подтверждения доводов жалобы, с точки зрения достаточности представленных доказательств, которые бы позволяли сделать вывод о том, что участнику закупки (потенциальному участнику) создаются какие-либо препятствия для подачи заявки, а также для исполнения поставщиком своих обязанностей по контракту также представлено не было.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также ограничение заказчиком числа участников закупки.

На основании анализа указанных норм, представленных документов Комиссия пришла к выводу, что участником закупки может выступить любое лицо, в том числе и не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и удовлетворяющий потребности заказчика.

При таких обстоятельствах, доводы Заявителя о нарушении Заказчиком положений статьи 8 и статьи 33 Закона при установлении требований к объекту закупки не нашли свое подтверждение в ходе заседания Комиссии.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу индивидуального предпринимателя Игнатъевой Ольги Александровны исх. № 1909/3 от 19.09.2019 (вх. № 4252 от 20.09.2019) на действия государственного учреждения здравоохранения «Ефремовская районная больница имени А.И.Козлова» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на поставку реагентов для биохимических лабораторных исследований (закупка № 0366300027219000249) необоснованной.

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