

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14268/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.10.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Химия и жизнь», ФГАУ «НМИЦ Здоровья детей» Минздрава России,

рассмотрев жалобу ООО «Химия и жизнь» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ здоровья детей» Минздрава России (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку оборудования - системы высокопроизводительного секвенирования, ввод в эксплуатацию оборудования, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих оборудование, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание оборудования (реестровый № 32211660417, далее — Закупка),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба **Заявителя на действия Заказчик при проведении Закупки.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, Заказчик, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае,

если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) Заказчик, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчик ограничил конкуренцию путем включения в техническое задание технических характеристик, соответствующих товару конкретного производителя.

Как указывает Заявитель, технические характеристики указанные в пунктах 2.8., 2.12, 2.14, 2.20, 2.22 полностью соответствуют товару - система высокопроизводительного секвенирования NextSeq 2000 Sequencing System (производитель: ILLUMINA INC, страна происхождения: Республика Сингапур, Соединенные Штаты Америки), что приводит к ограничению конкуренции.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -

Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона 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.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в

отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

По смыслу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, установление требований к товарам, которое может ограничивать количество участников (даже путем установления таких требований, которые значительно сужают количество поставщиков, обладающих товаром, технические характеристики которого удовлетворяют заказчика) является допустимым, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

При этом согласно пункту 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018, включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

Так, по результатам рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

Извещение № 32211660417 размещено Заказчиком на поставку оборудования - системы высокопроизводительного секвенирования, ввод в эксплуатацию оборудования, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих оборудование, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание оборудования.

Согласно разделу XI аукционной документации предмет закупки должен соответствовать следующим техническим характеристикам:

№ 1	Наименование параметра	Требуемое значение
1. Общие сведения		
1.1.	Наименование Оборудования	Система высокопроизводительного секвенирования 1 штука
1.2.	Наименование производителя	-
1.3.	Модель, серийный/заводской номер	-
1.4.	Год выпуска Оборудования	Не ранее 2022
1.5.	Страна происхождения	-
2. Технические характеристики		
2.1	Принцип определения последовательности ДНК: последовательное удлинение цепочки ДНК с использованием флуоресцентно меченных нуклеотидов с одновременной регистрацией флуоресцентного сигнала от нуклеотида, встраивающегося в синтезируемую цепочку, с последующим распознаванием регистрирующегося сигнала и переводом данных в цифровой формат.	Соответствие
2.2	Количество типов нуклеотидов, одновременно подаваемых в реакционный модуль в каждом цикле секвенирования	не менее 4
2.3	Максимальная производительность по количеству образцов, секвенируемых за один запуск	не менее 384
2.4	Максимальная производительность за один полный запуск прибора, пар нуклеотидов, млрд.	не менее 360
2.5	Максимальное количество прочтений за один запуск прибора в режиме парных прочтений, млн	не менее 2400
2.6	Максимальная длина считываемого фрагмента ДНК при чтении с одного конца, нуклеотидов	не менее 150
2.7	Максимальная длина считываемого фрагмента ДНК при парно-концевом чтении, нуклеотидов	не менее 300
2.8	Максимальное время, необходимое для полного цикла работы прибора, включая генерацию кластеров, секвенирование ДНК в режиме 2x50 и первичный анализ данных, часов	не более 19
2.9	Максимальное время, необходимое для полного цикла работы прибора, включая	не более 33

	генерацию кластеров, секвенирование ДНК в режиме 2x100 и первичный анализ данных, часов	
2.10	Максимальное время, необходимое для полного цикла работы прибора, включая генерацию кластеров, секвенирование ДНК в режиме 2x150 и первичный анализ данных, часов	не более 48
2.11	Поддержка библиотек с двойным индексированием	Наличие
2.12	Средняя точность прочтения по результатам всего запуска при длине прочтения 2x150	не менее 85% оснований с точностью прочтения не менее 99,9%
2.13	Средняя точность прочтения по результатам всего запуска при длине прочтения 2x100	не менее 85% оснований с точностью прочтения не менее 99,9%
2.14	Средняя точность прочтения по результатам всего запуска при длине прочтения 2x50	не менее 90% оснований с точностью прочтения не менее 99,9%
2.15	Возможные типы применения (включая, но не ограничиваясь): секвенирование полных геномов (в т.ч. секвенирование не менее двух полных геномов человека с не менее чем 30-кратным покрытием за один запуск прибора), таргетное секвенирование, секвенирование ампликонов, секвенирование экзомов, секвенирование транскриптомов, анализ ДНК-белковых взаимодействий (ChIP-Seq), секвенирование РНК (включая мРНК, малые РНК), метагеномный анализ, анализ степени метилирования ДНК, секвенирование свободно-циркулирующей ДНК	Соответствие
2.16	Возможность проведения генерации кластеров ДНК и секвенирования в одном приборе, без выполнения ручных операций	Наличие
2.17	Совместимые с секвенатором наборы реагентов имеют формат картриджей, что обеспечивает их простую и удобную загрузку в прибор без выполнения ручного дозирования реагентов	Соответствие
2.18	Наличие встроенного сенсорного экрана для удобства управления системой	Наличие
2.19	Наличие полного набора программного обеспечения (с возможностью обновления) для управления системой и первичной обработки данных	Наличие
2.20	Модуль для вторичного анализа данных ДНК и	Наличие

2.21	ДНК секвенирования Встроенный аппаратный модуль для ускорения вычислений	Наличие
2.22	Максимальное время вторичного анализа, часов	не более 2,5
2.23	Наличие системы контроля установленных реактивов на базе радио-метки	Наличие
2.24	Набор реагентов для секвенирования	Наличие
2.24.1	Набор предназначен для формирования кластеров и проведения до 300 циклов высокопроизводительной секвенирующей реакции в формате кластерного секвенирования путём синтеза. Максимальная производительность – не менее 1,1 млрд. прочтений. Режим парноконцевого секвенирования — соответствие. Максимальное количество производимых данных – не менее 330 Гб Максимальная длина прочтения – не менее 300 п.н. Время проведения реакции, включая денатурацию библиотек, генерацию кластеров на проточной ячейке и секвенирование – не более 48 часов. В набор входит картридж с реагентами и необходимыми буферами, проточная ячейка и буфер для ресуспендирования RSB	Соответствие
2.25	Комплект поставки	
2.25.1	Секвенатор нуклеиновых кислот, шт	1
2.25.2	Набор реагентов для секвенирования	Наличие
3. Требования к упаковке и маркировке		
3.1.	Маркировка товара должна быть оформлена в соответствии с требованиями Решения Совета Евразийской экономической комиссии от 12 февраля 2016 г. № 27 «Об утверждении Общих требований безопасности и эффективности медицинских изделий, требований к их маркировке и эксплуатационной документации на них». Маркировка должна содержать предупреждающие надписи: «Госзакупка», «Верх», «Не кантовать».	Наличие
3.2.	Упаковка должна быть пригодна для манипуляций при погрузке и разгрузке, гарантировать абсолютную защищенность товара от повреждений и/или порчи при транспортировке. Поставщик несёт ответственность перед Заказчиком за повреждения, возникшие из-за неправильной упаковки.	Наличие
4. Дополнительные требования		
Срок предоставления гарантии производителя (не менее)		12 месяцев
Объем предоставления гарантии качества:		

Совсем предоставляются гарантии качества	
- устранение неисправностей, связанных с дефектами производства	Наличие
- устранение неисправностей посредством замены запасных частей	Наличие
Доставка и ввод Оборудования в эксплуатацию	Наличие
Обучение правилам эксплуатации и инструктаж специалистов в месте доставки	Наличие

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что при отборе критериев рассматриваемых характеристик Заказчик опирался на максимально удовлетворяющие потребностям значениям, отталкиваясь от более высокоточных значений, со стремлением приобретения оборудования, отвечающего потребностям сегодняшнего дня с перспективностью применения и воплощения предстоящих исследований. Учитывая, что данный вид оборудования является научным и не имеет регистрационных удостоверений, и иных официального характера документов, размещенных в общем доступе, Заказчик руководствовался информацией размещенной в сети интернет, на общедоступных ресурсах. Цель проведенного анализа представленных в общем доступе ресурсов состояла в том, что бы отследить самые новейшие разработки и достижения в области проводимых исследований.

В свою очередь, Заявителем представлена таблица сравнения различных систем высокопроизводительного секвенирования: Illumina NextSeq 2000 (США), Illumina NextSeq 550 (США), DNBSEQ-G400 (Китай), DNBSEQ-G50 (Китай) Genolab M (Китай), исходя из которой пунктам 2.8., 2.12, 2.14, 2.20, 2.22 технических характеристик соответствует исключительно Illumina NextSeq 2000 (США).

На заседании Комиссией установлено, что Заказчик в целях исследования существующих на рынке товаров, соответствующих необходимым ему техническим характеристикам, направлял коммерческие запросы, в ответ на которые получил 3 коммерческих предложения о поставке системы высокопроизводительного секвенирования NextSeq 2000 Sequencing System (производитель: ILLUMINA INC, страна происхождения: Республика Сингапур, Соединенные Штаты Америки).

При этом Комиссия установила, на участие в оспариваемой Закупке подано 2 заявки.

Оба участника, подавшие заявки на участие в аукционе, предложили к поставке Товар: система высокопроизводительного секвенирования NextSeq 2000 Sequencing System (производитель: ILLUMINA INC, страна происхождения: Республика Сингапур, Соединенные Штаты Америки).

Кроме того, Комиссия отмечает, что победителем признано лицо, направившее одни из коммерческих предложений о поставке указанного товара.

Таким образом, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что

установленные Заказчиком в техническом задании требования к товару являются характеристиками системы высокопроизводительного секвенирования NextSeq 2000 Sequencing System (производитель: ILLUMINA INC, страна происхождения: Республика Сингапур, Соединенные Штаты Америки).

При этом Заказчику Уведомлением от 29.09.2022 № НП/50414/22 было предложено представить доказательства, подтверждающие наличие на рынке Товара иных производителей с необходимыми Заказчику техническими характеристиками.

Заказчиком не представлено доказательств, подтверждающих, что установленные в Техническом задании технические характеристики соответствуют продукции иных производителей, за исключением продукции Illumina NextSeq 2000 (США).

Оценивая довод Заказчика об установлении к закупаемому товару вышеуказанных технических характеристик, обусловленных потребностью Заказчика, Комиссия отмечает следующее.

Так, Уведомлением от 29.09.2022 № НП/50414/22, Комиссией было предложено Заказчику в том числе обосновать потребность в технических характеристиках товара, в том числе указанных в пунктах 2.8, 2.12, 2.14, 2.20, 2.22, в рамках показателей, предусмотренных Техническим заданием.

Вместе с тем Заказчик не представил доказательств того, что товар иных производителей с иными техническими характеристиками не будет отвечать его потребности.

Какого-либо документального обоснования, подтверждения необходимости закупки Товара именно с указанными в документации техническими характеристиками в силу специфики закупаемого Товара, Заказчиком не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным частью 2 части 1 и части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Химия и жизнь» (ИНН 7704352918, ОГРН 1167746367612) на действия Заказчика при проведении ФГАУ «НМИЦ Здоровья детей» Минздрава России (ИНН 7736182930, ОГРН

1037739394285) обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.