

Общество с ограниченной
ответственностью «РТС-тендер»
набережная Тараса Шевченко, д. 23А,
г. Москва, 121151 ko@rts-tender.ru
Индивидуальный предприниматель
<...>ул. <...>, г. Тула, 300041 <...>
ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "ТУЛЬСКИЙ
ОБЛАСТНОЙ ЦЕНТР ПО ПРОФИЛАКТИКЕ
И БОРЬБЕ СО СПИД И
ИНФЕКЦИОННЫМИ ЗАБОЛЕВАНИЯМИ"
300002, Тульская обл, Тула г, НАБ
ДРЕЙЕРА, 14 aids@tularegion.ru
Государственное казенное
учреждение Тульской области «Центр
организации закупок» пр-т Ленина, д. 2,
г. Тула, 300041 coz@tularegion.ru

ИЕНИЕ

делу № 071/06/106-1090/2022

03.10.2022

г. Тула

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального предпринимателя <...> (далее – Заявитель, Индивидуальный предприниматель) (вх. № 544-ЭП/22 от 27.09.2022), а также дополнения к ней на действия государственного учреждения здравоохранения "Тульский областной центр по профилактике и борьбе со спид и инфекционными заболеваниями" (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку сложных

химических реагентов для анализатора биохимического Са-400 (закупка №0366200035622005260) (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), 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), 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:

- <...>. – представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение), комиссии по осуществлению закупок для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) на основании доверенности;

-<...>. – представителей Заказчика на основании доверенности;

(в отсутствие Индивидуального предпринимателя, 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, а также Постановления Правительства РФ от 8 февраля 2017 г. N 145 "Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление Правительства №145).

Так, в частности, при описании объекта закупки Заказчиком в подпунктах 1.3, 2.3, 3.3, 4.3, 5.3, 6.3, 7.4, 8.3, 9.3, 10.3, 11.3, 12.3, 13.3, 14.3, 15.3, 16.3, 17.3, 19.3, 26.3 пункта 7 электронного документа «Описание объекта закупки» извещения о Закупке (далее – Описание объекта закупки) установлено требование о соответствии закупаемых товаров показателю «Флаконы и штрих-кода, содержащие информацию о типе реагента, номере лота, сроке годности, могут непосредственно использоваться в автоматическом биохимическом анализаторе Furuno SA-400 без переливания» с требуемым значением «Соответствие».

В качестве обоснования установления спорных требований Заказчиком в соответствующих позициях приведено следующее: «Установлено Заказчиком для оптимизации лабораторного процесса, исключению возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену флакона с реагентом, осуществлять автопозиционирование, что исключает возможность ошибок и т.д.».

Заявитель полагает, что указанные в вышеперечисленных пунктах требования являются необоснованными и ведут к ограничению конкуренции, при этом никак не влияют на качество проводимых в учреждении исследований.

Заявитель указывает, что в соответствии с приказом Минфина Тульской области № 88 от 27.06.2019 года «Об утверждении Инструкции по определению и обоснованию начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги для государственных и муниципальных нужд и Методических рекомендаций по описанию объекта закупки при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» для обоснования устанавливаемых требований при описании объекта закупки заказчик должен провести анализ рынка и учитывать информацию о не менее чем двух производителях (не поставщиках). В противном случае, Заказчик обязан обосновать применение характеристик, удовлетворяющих товару только одного производителя, путем предоставления официального письма от производителя анализатора с подтверждением того факта, что оборудование может работать только с реагентами определенного производителя. Данное письмо в составе извещения о проведении закупки отсутствует.

Заказчик осуществляет закупку реагентов для анализаторов открытого типа, то есть для анализатора, который может функционировать в рамках одной аналитической системы с реагентами различных производителей, в том числе российских, таких как Вектор Бест, Экосервис, Витал, Эйлитон.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (далее – Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ) на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, прошедших государственную регистрацию в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

На сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения <https://roszdravnadzor.gov.ru/> содержатся сведения о регистрационном удостоверении №ФСЗ 2008/03513 от 12.10.2017.

Согласно пункту 1.2.5 все анализаторы, перечисленные в регистрационном

удостоверении №ФСЗ 2008/03513 от 12.10.2017 имеют специализированные флаконы для реагентов. Информация о наличии на данных стандартных флаконах штрих-кодов отсутствует.

Таким образом, на территории Российской Федерации разрешено использование анализатора биохимического автоматического СА с принадлежностями вариант исполнения СА-400 с флаконами для реагентов, указанными в регистрационном удостоверении.

Согласно регистрационному удостоверению на медицинское изделие № ФСЗ 2008/03513 от 12.10.2017 производителем анализатора биохимического автоматического СА с принадлежностями является «Фуруно Электрик Ко., Лтд.», Япония.

В соответствии с частью 3 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ обращение медицинских изделий включает в себя технические испытания, токсикологические исследования, клинические испытания, экспертизу качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, их государственную регистрацию, производство, изготовление, ввоз на территорию Российской Федерации, вывоз с территории Российской Федерации, подтверждение соответствия, государственный контроль, хранение, транспортировку, реализацию, монтаж, наладку, применение, эксплуатацию, в том числе техническое обслуживание, предусмотренное нормативной, технической и (или) эксплуатационной документацией производителя (изготовителя), а также ремонт, утилизацию или уничтожение. Производитель (изготовитель) медицинского изделия разрабатывает техническую и (или) эксплуатационную документацию, в соответствии с которой осуществляются производство, изготовление, хранение, транспортировка, монтаж, наладка, применение, эксплуатация, в том числе техническое обслуживание, а также ремонт, утилизация или уничтожение медицинского изделия. Требования к содержанию технической и эксплуатационной документации производителя (изготовителя) медицинского изделия устанавливаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Таким образом, возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется исключительно производителем медицинского оборудования. Исходя из вышесказанного, производитель оборудования «Фуруно Электрик Ко., Лтд.», Япония, должен дать официальное разрешение на использование флаконов для реагентов, не входящих в комплект поставки анализатора.

Согласно описанию объекта закупки и разъяснениям на поступившие на электронной площадке запросы, Заказчик указывает на необходимость поставки реагента во флаконах, не входящих в комплект поставки анализатора, то есть с принадлежностями другого производителя (не производителя оборудования), что противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

Кроме того, Заказчиком в обосновании заявленных характеристик приведено утверждение, согласно которому штрих-коды позволяют лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов что, во-первых, не возможно с точки зрения современной науки, так как штрих-код остается неизменным на протяжении всего срока использования реагента, а объем реагента уменьшается в зависимости от

объема проведенных исследований, во-вторых, функцию определения уровня жидкости в контейнере с реагентами осуществляет игла прободборника реагентов, а оставшееся количество реагентов рассчитывается автоматически (п. 2.9 Руководства пользователя «Анализатор биохимический автоматический СА-400»).

По мнению Заявителя, Описание объекта закупки в совокупности всех установленных Заказчиком требований, в том числе требований предъявляемыми к флаконам, в которых должны поставляться реагенты (а именно – наличие официального разрешения компании «Фуруно Электрик Ко., Лтд. на использование флаконов для реагентов, не входящих в комплект поставки анализатора) не соответствует ни одному производителю реагентов, применение которых разрешено на территории Российской Федерации

Кроме того, Заявитель указывает, что заказчики обязаны выполнять требования нормативных правовых актов, устанавливающих в соответствии с частями 3 и 4 статьи 14 Закона запрет на допуск товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, условия, ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг.

При этом в Постановлении Правительства Российской Федерации № 102 от 05.02.2015 "Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Постановление Правительства Российской Федерации № 102 от 05.02.2015), устанавливающим ограничение и условия допуска при проведении закупок в соответствии с Законом о контрактной системе, помимо кода ОКПД2 установлено, в том числе наименование вида медицинского изделия.

Формирование и ведение каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Правилами формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145, осуществляется Министерством финансов Российской Федерации, которое выразило свою позицию в письме от 11.09.2019 № 24-06-09/69961.

По мнению Заявителя код ОКПД2 21.20.23.111, включенный в перечень Постановления Правительства Российской Федерации № 102 от 05.02.2015, входит в код ОКПД 2 21.20.23.110 (являющийся объектом закупки), присвоенный в КТРУ, и является его подкатегорией.

Следовательно, при установлении соответствующих ограничений и условий допуска необходимо руководствоваться в совокупности как кодом в соответствии с ОКПД 2, так и наименованием вида медицинского изделия.

Таким образом, Заказчиком неправомерно не установлено требование об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с

Постановлением Правительства Российской Федерации № 102 от 05.02.2015 в отношении закупаемых наборов биохимических реагентов для определения ферментов и субстратов, что, как следствие, нарушает требование пункта 2(2) данного Постановления, согласно которому не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия включенные в перечень № 1 и не включенные в него (отсутствуют в перечне товары, указанные в пунктах с 20 по 38 Описания объекта закупки).

В своих дополнительных доводах Заявитель указывает, что на рынке отсутствуют флаконы, удовлетворяющие спорным требованиям, установленным в Описании объекта закупки.

На основании изложенного Заявитель приходит к выводу, что Заказчиком при описании объекта закупки нарушены требования Закона, положения статьи 17 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ, пунктов 5-6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, ввиду установления требований к объекту Закупки, противоречащих действующему законодательству.

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

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, 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) 16.09.2022 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 327 549,16 рублей.

Контракт по итогам Закупки Заказчиком не заключен.

Комиссия считает необходимым отметить, что доводы ИП <...> о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом порядке. В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции Общество имеет право обратиться в Тульское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом такое заявление должно содержать сведения, предусмотренные Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, также к заявлению

должны быть приложены документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства.

В отношении доводов жалобы о возможном нарушении Заказчиком Закона и иных нормативно-правовых актов при определении и обосновании начальной (максимальной) цены контракта, а также обоснованности приобретения реагентов с установленными Заказчиком характеристиками необходимо отметить следующее.

Согласно части 1 статьи 18 Закона в целях настоящего Федерального закона обоснованной признается закупка, осуществляемая в соответствии с положениями статей 19 и 22 Закона.

Оценка обоснованности осуществления закупок проводится в ходе аудита в сфере закупок и контроля в сфере закупок в соответствии с настоящим Законом (часть 4 статьи 18 Закона).

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 99 Закона контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 и 10 настоящей статьи, с учетом части 4 настоящей статьи осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно пунктам 2, 3 части 8 статьи 99 Закона органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 настоящей статьи), в том числе в отношении определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги, а также соблюдения правил нормирования в сфере закупок, установленных в соответствии со статьей 19 Закона.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 19 Закона под нормированием в сфере закупок понимается установление требований к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам (в том числе предельной цены товаров, работ, услуг) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов (включая соответственно территориальные органы и подведомственные казенные учреждения, за исключением казенных учреждений, которым в установленном порядке формируется государственное (муниципальное) задание на оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ).

Для целей настоящей статьи под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Комиссия отмечает, что ФАС России и ее территориальные органы в силу

возложенных полномочий в соответствии с Законом, Административным регламентом, положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом Федеральной антимонопольной службы от 23 июля 2015 г. № 649/15, не осуществляют контроль за хозяйственной деятельностью заказчиков, а также не дают ей оценку.

Таким образом, вопросы возможности поставки реагента во флаконах, не входящих в комплект поставки анализатора, то есть с принадлежностями другого производителя (не производителя оборудования), а также доводы жалобы Заявителя о целесообразности и обоснованности осуществления закупки товаров с заданными характеристиками, равно как и утверждение подателя жалобы о возможном нарушении Заказчиком порядка обоснования начальной (максимальной) цены контракта, не могут быть администрированы Комиссией в рамках установленных Законом полномочий при рассмотрении настоящего дела.

Кроме этого, оценка обоснования устанавливаемых Заказчиком требований к приобретаемым товарам, выполняемым работам, оказываемым услугам при описании объекта закупки, в том числе обязанности Заказчика обосновать применение характеристик, удовлетворяющих товару только одного производителя, применительно к положениям приказа Минфина Тульской области № 88 от 27.06.2019 года «Об утверждении Инструкции по определению и обоснованию начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги для государственных и муниципальных нужд и Методических рекомендаций по описанию объекта закупки при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», исходя из требований статьи 99 Закона, Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, выходит за рамки полномочий Тульского УФАС России, как территориального органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок федерального органа исполнительной власти.

Относительно довода жалобы об установлении необоснованных требований к товару о наличии штрих-кодов на флаконах реагентов, 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 усыновлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 42 Закона извещение об осуществлении закупки, должно содержать, в том числе следующую информацию: наименование объекта закупки, информацию (при наличии), предусмотренную правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона. Частью 6 статьи 23 Закона установлено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 утверждены Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Правила формирования и ведения каталога), Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила использования каталога).

Правилами использования каталога предусмотрено, в том числе следующее:

Каталог используется заказчиками в целях:

- а) обеспечения применения информации о товарах, работах, услугах, в том числе в извещении об осуществлении закупки;
- б) описания объектов закупки, которое включается в извещение об осуществлении закупки (пункт 2);

Заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 Правил формирования и ведения каталога с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при осуществлении закупки 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) (пункт 4).

В свою очередь согласно пункту 10 Правил формирования и ведения каталога в позицию каталога включается, в том числе наименование товара, работы, услуги и информация, содержащая описание товара, работы, услуги.

Заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки 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, за исключением, в частности, случая осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный Постановлением Правительства РФ № 878, при условии установления в соответствии с указанным постановлением ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (пункт 5).

В случае предоставления 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) (пункт 6).

Согласно извещению и иной документации о Закупке в рамках рассматриваемого электронного аукциона предусмотрена поставка товара, включенного в соответствующие позиции КТРУ, например - 21.20.23.110-00000773, 21.20.23.110-00000213, 21.20.23.110-00000495, 21.20.23.110-00000300, 21.20.23.110-00000596 и иные.

Подпункты 1.3, 2.3, 3.3, 4.3, 5.3, 6.3, 7.4, 8.3, 9.3, 10.3, 11.3, 12.3, 13.3, 14.3, 15.3, 16.3, 17.3,

19.3, 26.3 пункта 7 Описания объекта закупки содержат следующие одинаковые требования ко всем товарам, указанным в подпунктах 1-17, 19, 26 пункта 1 Описания объекта закупки:

Наименование показателя	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)
Флаконы и штрих-кода, содержащие информацию о типе реагента, номере лота, сроке годности, могут непосредственно использоваться в автоматическом биохимическом анализаторе Furuno SA-400 без переливания	соответствие	Установлено Заказчиком для оптимизации лабораторного процесса, исключению возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену флакона с реагентом, осуществлять автопозиционирование, что исключает возможность ошибок и т.д.

Как было указано выше, в случае использования дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 Правил использования каталога, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога) (пункт 6).

Из пояснений Заказчика следует, что согласно руководству по эксплуатации анализатора Furuno SA-400, в разделе Спецификация, установлены требования к флаконам реагентов. Относительно штрих-кода для флаконов реагентов сообщаем, флаконы реагентов при поставке должны содержать штрих-код, содержащий информацию о типе реагента, номере лота, номере позиции в карусели, емкости флакона, оставшемся количестве реагента, сроке годности. После считывания штрих-кода реагента автоматически готов к проведению исследования и не требует дополнительных настроек и введения каких-либо сведений вручную.

Таким образом, наличие на флаконе с реагентом штрих-кода позволяет ускорить и оптимизировать процесс лабораторной работы и исключить влияние человеческого фактора и ошибок, неизбежных при ручном вводе сведений.

Параметром совместимости штрих-кода реагента является возможность его

восприятия программным обеспечением анализатора. Данный параметр объективен и проверяем.

В биохимическом анализаторе Furuno SA-400 используется встроенный сканер штрих-кодов для регистрации сведений о реагентах в программу анализатора непосредственно с флаконов реагентов, установленных на борт анализатора в автоматическом режиме.

Согласно Руководства по эксплуатации анализатора Furuno SA-400 в разделе Спецификация штрих-кода реагента указаны типы штрих-кодов, спецификация штрих-кода для флакона с реагентом.

Требуемые значения технических параметров химических реагентов представлены с целью совместимости результатов исследования и приборного обеспечения, возможности правильной и удобной их интерпретации, качественного проведения диагностики. Показатели сформированы в соответствии с ГОСТ Р 51088-2013 и ГОСТ Р 53079.1-2008, ГОСТ ISO 17511-2011, ГОСТ ISO 18153-2011

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.

Комиссией установлено, что установленные Заказчиком спорные требования в пункте 7 Описания объекта закупки соответствует товару, в том числе, производства АО «Диакон-ДС».

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что Описание объекта закупки содержит обоснование необходимости использования дополнительных характеристик, не предусмотренных КТРУ, касающихся наличия штрих-кодов на флаконах, раскрывает потребность Заказчика и свидетельствует о реальной необходимости в приобретении товаров, обладающих спорными характеристиками.

Следует отметить, что объем и содержание обоснования дополнительных потребительских свойств требуемых к поставке товаров, которые не предусмотрены в позиции каталога, на настоящий момент не регламентируется нормами Закона либо Правилами использования каталога.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что позиции Описания объекта закупки в части определения технических, качественных характеристик товара составлялись Заказчиком в соответствии с требованием пунктов 5, 6 Правил использования каталога.

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.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу о том, что спорные характеристики 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 данного довода жалобы Заявителя.

Относительно довода жалобы об отсутствии установленного требования об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации № 102 от 05.02.2015, Комиссией установлено следующее.

Заказчик при осуществлении закупки выбирает код из общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) (далее - ОКПД 2) в целях определения предмета контракта. Более того, правильный выбор кода ОКПД 2 влияет на способ осуществления закупки, на установление требований к участникам закупки, на требования Заказчика о предоставлении участником закупки тех или иных документов в составе заявки, а также на ограничения и условия допуска отдельных видов товаров, происходящих из иностранных государств.

Из извещения о проведении Электронного аукциона следует, что для каждой спорной позиции закупаемого товара установлен код ОКПД2 – 21.20.23.110 «Реагенты диагностические».

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 42 Закона в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 Закона.

В силу части 1 статьи 14 Закона при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях,

которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 14 Закона в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с названной статьей Закона Постановлением Правительства РФ № 102 установлены ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд и утвержден перечень отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - перечень N 1).

В перечень N 1 код ОКПД2 21.20.23.110 не включен.

Таким образом, у Заказчика не возникает обязанность устанавливать требования об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации № 102 от 05.02.2015.

Изучив извещение о Закупке, Комиссия приходит к выводу, что указание в извещении о Закупке кода ОКПД2 21.20.23.110 не противоречит объекту закупки и не нарушает требования законодательства о контрактной системе.

Кроме того, согласно письму Министерства экономического развития Российской Федерации от 18.04.2016 № Д28и-1033 «заказчик вправе самостоятельно определить код ОКПД2, максимально объективно описывающий объект закупки».

Комиссия отмечает также, что Заявителем не доказано, каким образом установление в извещении о проведении электронного аукциона кода по ОКПД2

21.20.23.110 ограничило право Заявителя на подачу заявки для участия в данной Закупке, либо иным образом ущемило его право на участие в рассматриваемой закупке.

В то же время, Заявителем в ходе рассмотрения дела не представлены доказательства необходимости закупки в рамках рассматриваемой Закупки реагентов по коду ОКПД2 - 21.20.23.111.

При таких обстоятельствах, данный довод жалобы Комиссия признает необоснованным.

В отношении дополнительного довода жалобы Заявителя необходимо отметить следующее.

Согласно части 2 статьи 106 Закона лица, имеющие право действовать от имени участника закупки, подавшего жалобу, от имени субъекта (субъектов) контроля, действия (бездействия) которого (которых) обжалуются, вправе участвовать в рассмотрении жалобы по существу, в том числе с использованием систем видео-конференц-связи при наличии в контрольном органе в сфере закупок технической возможности осуществления видео-конференц-связи.

В силу части 4 статьи 106 Закона участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе в сфере закупок Законом возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке Главы 6 Закона.

На основании изложенного, а также учитывая, что Заявитель явку представителей на рассмотрение жалобы не обеспечил, в составе жалобы доказательств, однозначно подтверждающих обоснованность довода об отсутствии на рынке флаконов, соответствующих спорным характеристикам, не представил, Комиссия приходит к выводу, что такой довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод индивидуального предпринимателя <...> о нарушении Заказчиком положений Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

2. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает доводы индивидуального предпринимателя <...> о нарушении Заказчиком, Уполномоченным учреждением

положений Закона, касающихся соблюдения правил нормирования в сфере закупок, поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

3. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод индивидуального предпринимателя<...> о нарушении Заказчиком положений Закона о порядке определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, о возможной не обоснованности осуществления закупки, так как рассмотрение подобных вопросов в силу статьи 99 Закона не входит в полномочия ФАС России и ее территориальных органов.

4. Признать жалобу индивидуального предпринимателя<...> (вх. № 544-ЭП/22 от 27.09.2022) на действия государственного учреждения здравоохранения "Тульский областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку сложных химических реагентов для анализатора биохимического Са-400 (закупка №0366200035622005260) необоснованной.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>