

решение

Акционерное общество "ЭТП ТЭК-ТОРГ"
119034, город Москва, ул. Тимура
Фрунзе, д.24, комн.31 эт.3
help@tektorg.ru Федеральное казенное
учреждение здравоохранения
"Медико-санитарная часть
Министерства внутренних дел
Российской Федерации по Тульской
области" 300026, Тульская область,
город Тула, Калужское ш., д.9 msch-
ugd2@mail.ru Индивидуальный
предприниматель И. г. Тула

ИЕНИЕ

целу № 071/06/106-1107/2023

01 ноября 2023 года

г. Тула

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу Индивидуального предпринимателя И. (далее – Заявитель, ИП И., Индивидуальный предприниматель) (вх. № 8431/23 от 27.10.2023) и дополнения к ней на действия федерального казенного учреждения здравоохранения "Медико-санитарная часть Министерства внутренних дел Российской Федерации по Тульской области" (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку реактивов для биохимического анализатора "Furuno SA-400" (закупка № 0366100006223000158) (далее – Закупка), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных

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

- представители ИП И. на основании доверенности;
- представитель Заказчика на основании доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки. 01.11.2023 на заседание Комиссии поступили дополнительные доводы жалобы от Индивидуального предпринимателя.

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

В электронном документе «Описание объекта Закупки на поставку реактивов для биохимического анализатора "Furuno SA-400"» извещения о Закупке (далее - Описание объекта Закупки) Заказчиком в подпунктах 1-3, 6-8, 10, 13, 18, 24 пункта 1 установлено требование «Наличие на флаконах штрих-кодов совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400» с обоснованием установленной характеристики 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.».

Заявитель полагает, что данное требование установлено неправомерно и необоснованно, а также ведет к ограничению участников закупки и содержит нарушение положений Закона.

Индивидуальный предприниматель указал, что Заказчику был направлен запрос о даче разъяснений положений извещения о Закупке для уточнения информации о сканере штрих-кода, а именно - является ли такой сканер внешним или внутренним, на который Заказчик дал ответ (Разъяснения положений извещения о проведении закупки), что сканер штрих-кода в приборе является внутренним.

В соответствии с установленным требованием о наличии штрих-кодов на флаконах реактивов и информации о конфигурации сканера штрих-кода, Заявитель делает вывод, что Заказчик косвенно устанавливает требование к флаконам, а именно – флаконы должны быть совместимы с ротором анализатора Furuno SA-400 и соответственно должны быть разрешены к установке в ротор данного прибора.

Таким образом, Индивидуальный предприниматель приходит к заключению, что, исходя из полученной информации, Заказчик к закупаемым наборам реагентов

устанавливает требования о наличии штрих-кода, нанесенного на флакон с реагентом, и поставке набора реагентов во флаконах, устанавливаемых непосредственно в ротор анализатора Furuno SA-400.

Податель жалобы отмечает, что согласно регистрационному удостоверению на медицинское изделие ФСЗ 2008/03513 от 12 октября 2017 года на анализатор Furuno SA-400 в комплектацию анализатора Furuno SA-400 входят в качестве принадлежностей к данному прибору флаконы для реагентов (пункт 60 регистрационного удостоверения «Флакон для реагента с крышкой»). Информация о наличии на данных стандартных флаконах штрих-кодов в регистрационном удостоверении отсутствует. Следовательно, на территории Российской Федерации разрешено использование анализатора автоматического биохимического Furuno с принадлежностями вариант исполнения SA-400, SA-800 с флаконами, указанными в регистрационном удостоверении. Согласно регистрационному удостоверению на медицинское изделие ФСЗ 2008/03513 от 12 октября 2017 года производителем анализатора биохимического автоматического Furuno с принадлежностями является Furuno Electric Co., Ltd, Япония.

По убеждению Индивидуального предпринимателя, регистрационными данными анализатора Furuno SA-400 подтверждается, что флаконы для реагентов, устанавливаемые в ротор анализатора, являются принадлежностью к данному анализатору. В то же время в соответствии с позицией Росздравнадзора, изложенной в письме № 09-С-571-1414 от 5 февраля 2016 г., подтвержденной решением Верховного Суда от 16 августа 2021 г. N АКПИ21-444 установлено следующее:

«Возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется производителем медицинского оборудования. Совместное применение таких изделий без проведенных экспертиз на совместимость может привести к причинению вреда жизни, здоровью граждан и медицинских работников».

В связи с вышеизложенным, чтобы удовлетворить установленным Заказчиком требованиям участникам закупки необходимо предоставить Заказчику наборы реагентов, разлитые во флаконы производства компании Furuno Electric, Япония, либо предоставить Заказчику наборы реагентов, разлитые во флаконы иного производителя, однако такой производитель должен будет обладать официальным разрешением компании Furuno Electric на возможность совместной эксплуатации анализатора Furuno SA-400 и таких флаконов. Своих наборов реагентов компания Furuno Electric не производит.

На данный момент на российском рынке отсутствует информация о производителях наборов реагентов, поставляющих реагенты во флаконах производства компании Furuno Electric, либо имеющих соответствующее письменное разрешение после проведенных испытаний компанией Furuno Electric на эксплуатацию совместно с приборами Furuno SA-400 сторонних принадлежностей.

Соответственно ни один добросовестный и законопослушный участник закупки данное требование выполнить не способен.

При этом, в соответствии с регистрационными данными, такие принадлежности (флаконы) являются уникальным товаром единственного производителя (компании Furuno Elecrtics). Закупаемые же наборы реагентов являются товарами неограниченного круга производителей. Включение в рамки одной закупки товаров широкого производства и уникальных товаров недопустимо.

Исходя из изложенного, требование о поставке реагентов совместно с флаконами не является функциональной, технической, качественной или эксплуатационной характеристикой наборов реагентов ин-витро, поскольку никоим образом не влияет на результат проведения исследований, а также никак не соотносится с назначением наборов реагентов ин-витро.

Заявитель также отмечает, что в отношении требования к штрих-коду в подпунктах 1-3, 6-8, 10, 13, 18, 24 пункта 1 Описания объекта Закупки Заказчиком установлено следующее обоснование: «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.».

В соответствии с инструкцией по применению анализатора Furuno SA-400 программное обеспечение анализатора не позволяет с использованием штрих-кода отслеживать срок годности реагентов и их остаточный объем. Согласно п.2.9. Руководства пользователя информацию о типе и оставшемся объеме реагентов можно получить в подменю Inventory рабочего меню Run. При добавлении нового флакона с реагентом всю необходимую информацию возможно внести вручную.

Отсутствие необходимой квалификации, предусмотренной должностными инструкциями, у сотрудников лаборатории Заказчика не является основанием для включения требования о наличии штрих-кодов в Описание объекта закупки.

Исходя из вышесказанного, отсутствие или наличие штрих-кода не может влиять на качество проводимых исследований, что говорит об избыточности данного требования.

Кроме того, в руководстве по эксплуатации анализатора Furuno SA-400 установлена спецификация штрих-кодов для реагентов и образцов. Учитывая, что руководство пользователя предназначено для пользователя анализатора, а не для производителя и/или поставщика наборов реагентов, речь в данном контексте идет о штрих-кодах, которые изготавливают самостоятельно сотрудники лаборатории при непосредственной работе с анализатором.

Также Заявитель обращает внимание на раздел 2.2 руководства пользователя по эксплуатации анализатора Furuno SA-400 «Регистрация реагента», в котором подробно описан процесс регистрации (добавления) нового реагента, в том числе и информация об объеме и сроке годности реагента (подпункт 4). Данный процесс производится вручную. При этом нигде нет указаний на то, что у флакона реагента есть или должен быть штрих-код, содержащий такую информацию, что только

подтверждает вышеизложенные доводы.

Штрих-код сотрудники лаборатории могут изготовить дополнительно, привязать его ко внесенным в программное обеспечение анализатора соответствующим данным о наборе реагентов.

Также в руководстве по эксплуатации прибора не описан процесс регистрации реагента при помощи штрих-кода. Штрих-код никоим образом не участвует в процессе определения остаточного объема реагента, его срока годности.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, установленное Заказчиком требование «Наличие на флаконах штрих-кодов совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400» не является функционально значимым, не является обоснованным и влечет за собой ограничение участников закупки, а, соответственно, является неправомерно установленным.

На основании вышеизложенного Заявитель считает, что Заказчиком при Описании объекта Закупки допущены нарушения положений Закона.

Представители Заявителя, участвующие в заседании Комиссии, поддержали доводы, изложенные в жалобе, в полном объеме. Представитель Заявителя также отметил, что Закупка осуществляется с завышенной начальной (максимальной) ценой контракта.

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

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

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями) 19.10.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 416 540,00 рублей.

Контракт по итогам Закупки на момент рассмотрения жалобы Заказчиком не заключен.

Относительно довода жалобы о порядке обоснования начальной (максимальной) цены контракта Комиссия поясняет следующее.

В соответствии с пунктом 3 части 8 статьи 99 Закона контроль 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, осуществляют органы внутреннего

государственного (муниципального) финансового контроля.

Таким образом, рассмотрение жалоб участников закупки в части обоснования начальной (максимальной) цены государственного контракта не относится к компетенции Тульского УФАС России.

В отношении доводов жалобы о возможном нарушении Заказчиком Закона и иных нормативно-правовых актов в части обоснованности приобретения реагентов совместно с флаконами производства компании Furuno Electric, либо иных производителей, имеющих соответствующее письменное разрешение после проведенных испытаний компанией Furuno Electric (при возможности поставки реагентов без таких флаконов); о необходимости наличия у Заказчика оборудования, позволяющего сотрудникам лаборатории самостоятельно изготавливать штрих-коды при непосредственной работе с анализатором, и с установленными Заказчиком характеристиками в связи с возможным нерациональным использованием денежных средств, 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, положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, не осуществляют контроль за хозяйственной деятельностью заказчиков, а также не дают ей оценку.

Таким образом, вопросы возможности поставки реагентов во флаконах специальной формы, не входящих в комплект поставки анализатора, то есть с принадлежностями другого производителя (не производителя оборудования), что противоречит действующему законодательству Российской Федерации, а также доводы жалобы Заявителя о целесообразности и обоснованности осуществления закупки товаров с заданными характеристиками не могут быть администрированы Комиссией в рамках, установленных Законом полномочий при рассмотрении настоящего дела.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что, обосновывая свои доводы об избыточности требований Заказчика к поставке реагентов совместно с флаконами, Индивидуальный предприниматель указывает, что в комплектацию анализатора Furuno SA-400 входят в качестве принадлежностей к данному прибору флаконы для реагентов (пункт 60 регистрационного удостоверения «Флакон для реагента с крышкой»), ссылаясь на регистрационное удостоверение на медицинское изделие ФСЗ 2008/03513 от 12.10.2017 на анализатор Furuno SA-400.

Вместе с этим, Заказчиком в материалы дела представлена инвентарная карточка учета нефинансовых активов № 869 от 31.10.2012, согласно которой биохимический анализатор Furuno SA-400 поставлен на баланс Учреждения в 2012 году.

В связи с чем, Комиссия полагает некорректными ссылки Индивидуального предпринимателя на указанное регистрационное удостоверение в качестве обоснования своей позиции по делу и, как следствие, критически относится к указанному доказательству в обоснование доводов жалобы.

Согласно позиции Заказчика, указанные в Описании объекта Закупки флаконы являются компонентом аналитической системы, стабильная работа которой направлена на получение достоверных результатов и исключает возможность использования многоразовых системных флаконов, входивших в комплект поставки анализаторов, которая может привести к контаминации (загрязнению) реагента, либо его разбавлению при многократном использовании одних и тех же флаконов для реактивов.

При этом, представитель Заказчика обратил внимание Комиссии на отсутствие в

распоряжении лечебного учреждения оборудования, позволяющего сотрудникам Заказчика самостоятельно изготавливать штрих-коды, и невозможность приобретения такого оборудования ввиду отсутствия бюджетных ассигнований на подобные цели.

Относительно иных доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

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

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

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

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

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

Таким образом, описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

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 пункты 22, 23 и 29 перечня промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, предусмотренного приложением к постановлению Правительства Российской Федерации от 30.04.2020 № 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства", при условии установления в соответствии с указанным постановлением запрета на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, а также 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 Российской Федерации от 10.07.2019 № 878 "О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации", при условии установления в соответствии с указанным постановлением ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (пункт 5 Правил использования каталога).

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 Правил использования каталога).

Согласно извещению и иной документации о Закупке в рамках рассматриваемой Закупки предусмотрена поставка товара, в том числе включенного в соответствующие позиции КТРУ: 21.20.23.110-00010014, 21.20.23.110-00010190, 21.20.23.110-00006205 и иные.

Комиссией установлено, что в пункте 1 Описания объекта Закупки установлены следующие спорные характеристики товаров с обоснованием необходимости использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии, отсутствующих в соответствующих позициях КТРУ:

- техническая характеристика «Наличие на флаконах штрих-кодов совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400» с требуемым значением «Соответствие» и обоснованием использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии «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.».

Необходимо отметить, что описание объекта закупки - это фиксация заказчиком в документации о закупке качественных и количественных характеристик, признаков товара, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям. Такая фиксация требований заказчика позволяет идентифицировать объект закупки, установить результат, достижение которого признается со стороны заказчика должным исполнением контракта.

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

Пунктом 5.2.5 ГОСТ Р 55991.1-2014. Национальный стандарт Российской Федерации. Медицинские изделия для диагностики ин витро. Часть 1. Автоматические анализаторы для биохимических исследований. Технические требования для государственных закупок" (утвержденный и введенный в действие Приказом Росстандарта от 02.04.2014 14 281-ст) установлено, в том числе следующее значимое техническое требование к биохимическим анализаторам:

«Требования к оптимизации лабораторного процесса при эксплуатации оборудования:

- сканер штрих-кодов реагентов (встроенный или внешний)».

Согласно письменным пояснениям Заказчика, в Учреждении эксплуатируется биохимический анализатор Furuno «СА-400», оснащенный, в соответствии с требованием ГОСТ Р 55991.1- 2014, внутренним сканером штрих-кодов реагентов, что подтверждается представленной в материалы дела инструкцией по эксплуатации анализатора биохимического автоматического Furuno «СА-400» (далее - Инструкция по эксплуатации Furuno «СА-400»).

Пунктом 2.4 Инструкции по эксплуатации Furuno «СА-400»Furuno (страница 2-33) установлено требование: «анализатор различает флаконы в лотке блока - считывая наклеенный на флакон штрих-код».

В разделе «Предисловие» Руководства по эксплуатации биохимического анализатора Furuno «СА-400» (страница 0-1) указано предупреждение: «Данное Руководство по эксплуатации предназначено - для правильного использования биохимического анализатора «СА-400».

В соответствии с частью 3 статьи 38 Федерального закона № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 (далее – Закона об основах охраны здоровья) 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.

Ввиду вышеизложенного, на основании требования части 3 статьи Закона об основах охраны здоровья - никакие другие документы кроме эксплуатационной документации анализатора Furuno «СА-400» - не могут определять его эксплуатацию.

Необходимо отметить, что пунктом 5.2.5 части 5.2 «Значимые технические требования к биохимическим анализаторам» ГОСТ Р 55991.1-2014 «Национальный стандарт Российской Федерации. Автоматические анализаторы для биохимических исследований. Технические требования для государственных закупок» установлено «Требование к оптимизации лабораторного процесса при эксплуатации оборудования»:

д) «сканер штрих-кодов реагентов (встроенный или внешний)».

Заказчик пояснил, что, исходя из специфики работы диагностической лаборатории, штрих-коды флаконов с диагностическими реагентами необходимы сотрудникам клинической лаборатории больницы, так как они содержат информацию о типе реагента, его количественном остатке, о сроке его годности.

Указанное оптимизирует лабораторный процесс, исключен риск использования просроченных реактивов, лаборанты могут следить за остаточным объемом реагентов и проводить их своевременную замену, что исключает возможность медико-клинических ошибок.

Как следует из материалов рассматриваемого дела и не опровергается лицами, участвующими в его рассмотрении, автоматический биохимический анализатор Furuno СА-400, имеющийся у Заказчика, оснащен внутренним сканером штрих-кодов реагентов.

Необходимо отметить, что требование о наличии штрих-кода на флаконах с реагентами относится к эксплуатационным характеристикам и не указывается в инструкциях и паспортах к реагентам. Данная опция предусмотрена производителем оборудования и указана в руководстве по эксплуатации (предисловие, параграф 9 «Обращение с ридером штрих-кода», глава 1 «Обзор» параграф 1.4.3 «Спецификация этикеток штрих-кода для образца и реагента»).

Данный факт подтвержден Заказчиком документально, в том числе путем предоставления в материалы дела Руководства по эксплуатации биохимического анализатора Furuno «СА-400».

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что содержащееся в подпунктах 1-3, 6-8, 10, 13, 18, 24 пункта 1 Описание объекта Закупки требование «Наличие на флаконах штрих-кодов совместимых с биохимическим анализатором Furuno SA-400» обусловлено объективными потребностями Заказчика, согласуется с положениями ГОСТ Р 55991.1-2014 об оптимизации лабораторного процесса при эксплуатации автоматических анализаторов для биохимических исследований и, как следствие, соответствует положениям Закона.

Следовательно, при формировании Описания объекта закупки Заказчик исходил из своих объективных потребностей и собственного опыта работы, руководствуясь необходимостью обеспечить эффективное расходование бюджетных средств, а содержащиеся в Описании объекта закупки характеристики не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона.

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

При 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, 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.

Следовательно, позиции Описания объекта закупки извещения о Закупке в части определения технических, качественных характеристик товара составлялись Заказчиком с соблюдением требований 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.

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.

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 28.06.2017, 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 содержащиеся в оспариваемых подпунктах пункта 3 Описания объекта закупки требования к характеристикам показателей (наличие на флаконах штрих-кодов) не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона; объект закупки описан исходя из имеющихся потребностей Заказчика, с учетом положений Закона; доказательств того, что указанное описание объекта закупки привело или могло привести к ограничению конкуренции или уменьшению количества потенциальных участников, Заявителем не представлено.

Таким образом, при вышеуказанных обстоятельствах Комиссия, учитывая потребность Заказчика, приходит к выводу о необоснованности рассмотренных

доводов жалобы Заявителя.

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

Следовательно, при рассмотрении жалобы в антимонопольном органе бремя доказывания Законом возлагается на лицо, подавшее жалобу.

Ввиду того, что подача жалобы Заявителем на положения документации о закупке предполагает, что положениями указанной документации ущемляются права и законные интересы конкретного участника закупки, положение части 4 статьи 106 указывает на то, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими антимонопольному органу установить, что имеются объективные нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок и вместе с тем, нарушены права и законные интересы заявителя.

Следует учитывать, что механизм защиты прав участников закупки в административном порядке путем рассмотрения их жалоб контрольным органом в сфере закупок, установленный главой 6 Закона, в соответствии с пунктом 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации должен применяться в случаях действительных, а не мнимых нарушений прав и законных интересов участников закупки и не должен создавать предпосылки для нарушения вышеуказанных публичных интересов (пункт 33 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 1 (2020), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 10.06.2020).

Как было отражено выше, Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушения Закона, помимо субъективной оценки Заявителем таких действий, не представлено.

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

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

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 N 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время "баланс" означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора

административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения и условия извещения о Закупке и электронных документов к нему не противоречат Закону, не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки, в том числе Заявителя, не влекут ограничение числа участников закупки.

Заявитель объективных доказательств того, что сформулированные Заказчиком требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара, предусмотренные извещением о Закупке, создают непреодолимое препятствие Заявителю для участия в данной Закупке, не предоставил.

Равно как подателем жалобы не опровергнута потребность Заказчика в приобретении реактивов для биохимического анализатора Furuno «СА-400» с характеристиками, предусмотренными извещением о Закупке и электронными документами к нему.

Также следует отметить, что в силу статьи 6 Закона к числу основных принципов контрактной системы относятся принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд и принцип эффективности осуществления закупки (эффективного использования источников финансирования), который должен соблюдаться наряду с принципом обеспечения конкуренции.

Возможное сужение круга участников закупки с одновременным повышением эффективности использования финансирования (обеспечением его экономии), исходя из положений пункта 1 статьи 1 Закона, не может само по себе рассматриваться в качестве нарушения требований законодательства.

Наряду с этим заказчик вправе определить параметры необходимого к поставке товара исходя из своих потребностей, что следует из пункта 1 части 1 статьи 33 Закона, и вытекает из общих положений Закона (статьи 6), в силу которых обеспечение максимального числа участников размещения заказа не может быть названо приоритетной целью закупок перед другой целью - наиболее полным удовлетворении потребностей заказчика, т.е. эффективностью и

результативностью закупок, поскольку все названные приоритеты равноценны.

Из правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 N 11017/10 следует, что 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 целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

При формировании условий конкурса (аукциона) заказчик не должен игнорировать предмет и цели регулирования размещения заказов, направленные на эффективность использования бюджетных средств и развитие добросовестной конкуренции, а также обязан соблюдать требования статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Из смысла статьи 33 Закона также следует, что, если указанные в документации о закупке требования к приобретаемым товарам не нарушают прямых запретов, установленных в указанной норме, и направлены на определение потребностей заказчика, такие положения документации не могут быть признаны нарушающими требования законодательства.

Вместе с этим, по смыслу Закона, решающее значение при установлении признаков ограничения конкуренции имеет не тот факт, один или несколько поставщиков могут осуществить поставку товаров, являющихся объектом закупки, а сам факт возможности участников торгов осуществить такую поставку.

Между тем из установленных Заказчиком требований к товару не следует, что фактически конкретному участнику (или нескольким участникам) торгов созданы преимущественные условия.

Указанные Заказчиком требования не носят персонализированный характер, распространяют свое действие на неопределенный круг лиц - возможных участников торгов.

Кроме того, в случае исключения из Описания объекта закупки или изменения спорных характеристик, перечисленных в жалобе, к поставке возможен будет товар с характеристиками худшими, чем требуемые в рамках рассматриваемой Закупки.

При этом Закон не обязывает заказчиков изменять свои потребности относительно закупаемого товара, и ставить в приоритет товар с иными характеристиками, не отвечающими существующей потребности Заказчика.

Следует отметить, что участником закупки может выступать любое лицо, в том числе, не являющееся производителем реагентов, в связи с чем, данный товар может быть поставлен неограниченным кругом хозяйствующих субъектов – потенциальных участников закупки.

Комиссией не выявлено, а Заявителем не представлено объективных доказательств того, что обращение спорного товара на соответствующем рынке невозможно или затруднено, а формирование объекта данной закупки подобным образом фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Доказательств того, что Заявитель не может приобрести и поставить спорный товар, Комиссии не представлено.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения Извещения о Закупке при конкретных обстоятельствах, изложенных выше, не противоречат Закону и не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки.

Следовательно, доводы жалобы Заявителя не нашли своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя И. (вх. № 8431/23 от 27.10.2023) на действия Федерального казенного учреждения здравоохранения "Медико-санитарная часть Министерства внутренних дел Российской Федерации

по Тульской области» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку реактивов для биохимического анализатора "Furuno SA-400" (закупка № 0366100006223000158) необоснованной.

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

2023-6845