

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/105-121/2021

18.02.2021

г. Тула

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

председатель Комиссии:

заместитель председателя
Комиссии:

члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «ГринСота» (далее – Заявитель, Общество, ООО «ГринСота») (вх. № 623 от 11.02.2021) на действия государственного учреждения здравоохранения "Заокская центральная районная больница" (далее – Заказчик, ГУЗ «Заокская ЦРБ») при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории (закупка № 0366300121421000006) (далее – запрос котировок в электронной форме), 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),

-

-

,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме.

Заявитель полагает, что в подпункте 1.9 пункта 2 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» технического задания на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории извещения о проведении запроса котировок в электронной форме содержится наименование критерия: «Совместимость с автоматическим биохимическим анализатором Dirui CS-T240, имеющимся у Заказчика». При этом в качестве обоснование использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии указано: «параметр установлен исходя из потребности заказчика».

В жалобе Общество указывает, что из данного требования следует вывод о том, что в целях указания достоверной информации в первой части заявки к моменту подачи такой заявки участник закупки обязан обладать подтверждением совместимости предложенного им к поставке реагента с биохимическим анализатором Dirui CS-T240.

Также в жалобе Общество указывает, что в ходе телефонных переговоров по вопросу разъяснения данного требования представитель ГУЗ «Заокская ЦРБ» пояснил, что совместимость данных реагентов может быть подтверждена только компанией Диакон – официальным представителем производителя биохимического анализатора Dirui на территории Российской Федерации.

По мнению Заявителя установление в техническом задании запроса котировок в электронной форме спорного условия, возлагающего на участника закупки, потенциального поставщика, обязанность получения подтверждения совместимости поставляемых реагентов с биохимическим анализатором Dirui CS-T240 посредством обращения к производителю анализатора (компании Dirui), который в силу действующего законодательства не обязан предоставлять кому-либо соответствующие подтверждения, является избыточным, ограничивает число потенциальных участников закупки, поскольку возможность участия в закупке поставлена в зависимость от решений (действий) третьих лиц.

Заказчиком представлены письменные возражения на рассматриваемую жалобу Общества.

Как указано в пояснениях Заказчика, в клинико-диагностической лаборатории ГУЗ «Заокская ЦРБ» используется биохимический анализатор Dirui CS-T240. В целях обеспечения взаимодействия с имеющимся у Заказчика оборудованием и на основании положений технической документации на прибор, в пункте 1.9 пункта 2 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» технического задания на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории извещения о проведении запроса котировок в электронной форме установлено требование о совместимости набора реагентов для определения глюкозы с автоматическим биохимическим анализатором Dirui CS-T240, имеющимся у Заказчика.

Целью закупки является приобретение реагентов и расходных материалов определенного функционального назначения, обеспечивающих точные и достоверные результаты анализов пациентов при использовании закупаемых Товаров на оборудовании Заказчика.

Установление в описании предмета закупки требования о совместимости набора реагентов для определения глюкозы с биохимическим анализатором Dirui CS-T240, по мнению представителя Заказчика, не является ограничением конкуренции, и преследует цель получения качественного и отвечающего потребностям лечебного учреждения товара. Использование реагентов и расходных материалов, не совместимых с автоматическим биохимическим анализатором, может привести к причинению вреда жизни, здоровью граждан и медицинских работников, поломке оборудования, снижению качества проведения лабораторных анализов.

При этом представитель Заказчика поясняет, что в документации о запросе котировок в электронной форме отсутствует условие о том, что потенциальный поставщик (участник закупки) обязан получить подтверждение совместимости набора реагентов для определения глюкозы с биохимическим анализатором DIRUI CS-T240 посредством обращения к производителю анализатора (компании DIRUI).

Заказчик, ссылаясь на часть 2 статьи 469 Гражданского Кодекса Российской Федерации, указывает, что если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями.

Если законом или в установленном им порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям, что закреплено в части 4 статьи 469 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Заказчиком был изучен функционирующий рынок товаров, требуемых к поставке. Расчет обоснования начальной (максимальной) цены контракта основан на коммерческих предложениях, организации, направившие данные предложения, являются потенциальными участниками закупки.

О наличии функционального рынка и о наличии конкуренции свидетельствуют представленные заказчику несколько коммерческих предложений, описание объекта закупки дает возможность заинтересованным лицам предложить к поставке товар, соответствующий потребностям лечебного учреждения. Закупаемый товар введен в гражданский оборот и свободно обращается на территории Российской Федерации.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона, Правил, внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении запроса котировок в электронной форме, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории (закупка № 0366300121421000006) размещено в единой информационной системе в сфере закупок 08.02.2021.

12.02.2021 в извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории внесены изменения, которые также размещены в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 38 203,00 рублей.

Согласно извещению о проведении запроса котировок в электронной форме объектом закупки является поставка химических реактивов и расходных материалов.

Контракт на поставку химических реактивов и расходных материалов по итогам проведения закупки Заказчиком не заключен.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 83.2 Закона в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме должна содержаться информация, указанная в пунктах 1 - 6 (в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги), пункте 8 (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), пунктах 9 - 12 статьи 42 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона в извещении об осуществлении закупки должно содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

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

показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Исходя из смысла пункта 1 части 1, части 2 статьи 33 Закона потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. При этом Заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара при оказании соответствующих услуг при условии обоснования заказчиком соответствующей потребности.

Необходимо отметить, что заказчик не имеет возможности устанавливать требования к товару, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки. В свою очередь, положения Закона не обязывают Заказчика при определении характеристик поставляемого товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Так, в подпункте 1.9 пункта 2 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» технического задания на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории извещения о проведении запроса котировок в электронной форме указаны, помимо прочих, следующие характеристики для закупаемого товара:

№ п/п	Наименование критерия	Требуемые значения показателей, указанные в Техническом задании	Обоснование использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии (значения, указанные в данном столбце носят информативный характер, не оцениваются при рассмотрении заявок, не включаются в первые и вторые части заявок и проект контракта)
1	Глюкоза ИВД, набор, ферментный спектрофотометрический анализ		21.20.23.110-00000191
...
9.	Совместимость с автоматическим биохимическим анализатором Dirui CS-T240, имеющимся у	соответствие	параметр установлен исходя из потребности заказчика

	Заказчика		
...			

Исследовав документы и сведения, представленные в материалы данного дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Анализ документации рассматриваемой закупки показал, что требования к характеристикам приобретаемого товара установлены Заказчиком в подпункте 1.9 пункта 2 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» технического задания на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории извещения о проведении запроса котировок в электронной форме исходя из потребности Заказчика и в соответствии с требованиями статьи 33 Закона.

При этом в указанном спорном подпункте отсутствует указание на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя реагента.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме (закупка № 0366300121421000006) отсутствует требование для участников закупки (потенциальных поставщиков) о необходимости представить документы, подтверждающие совместимость набора глюкозы ИВД с автоматическим биохимическим анализатором Dirui CS-T240 как на стадии подачи заявки, так и после заключения государственного контракта и при поставке товара.

Следовательно, указанное спорное условие, содержащееся в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, не препятствует подаче заявки на участие в закупке.

Кроме того, Законом не предусмотрено право на получение разъяснений положений документации о закупке путем телефонных переговоров с заказчиками.

Ввиду чего довод жалобы о том, что в ходе телефонных переговоров по вопросу разъяснения данного требования представитель ГУЗ «Заокская ЦРБ» пояснил, что совместимость данных реагентов может быть подтверждена только компанией Диакон – официальным представителем производителя биохимического анализатора Dirui на территории Российской Федерации, не подлежит правовой оценке со стороны Комиссии.

Комиссия также отмечает, что Закон предусматривает право заказчика определить в документации о закупке такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Исходя из изложенного, Комиссия полагает, что описание объекта закупки в части предъявления Заказчиком требований к закупаемому товару не является безусловным основанием для вывода об ограничении конкуренции. Объектом закупки является поставка товара, а не его изготовление, поэтому участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара, готовый поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям Заказчика.

Доказательств наличия объективных оснований, препятствующих поставщикам, участвующим в закупке, осуществить закупку товаров с указанным в документации о закупке описанием объекта закупки в материалы дела не представлено. Предполагаемое отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении Заказчиком числа участников закупки.

В данном случае в рамках формирования объекта закупки в указанной части Заказчик руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им основной деятельности.

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 9 статьи 105 Закона 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.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с этим, Заявителем в Тульское УФАС России не представлено достаточных доказательств того, что описание требований к поставляемому товару - «Глюкоза ИВД, набор, ферментный спектрофотометрический анализ», содержащееся в пункте 1.9 пункта 2 «Общие требования к товарам, требования к их качеству, потребительским свойствам» технического задания на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими или неисполнимо вообще, а также указывает на товар определенного (единственного) производителя.

Равно как в составе жалобы отсутствуют информация и документы, подтверждающие отсутствие закупаемых в рамках рассматриваемой закупки реагентов в свободном доступе, а также невозможность Заявителя принять участие в закупке.

В силу части 1 статьи 1 Закона настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные, в том числе на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг.

Таким образом, одной из целей Закона, является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах (работах, услугах), которые необходимы для осуществления ими своих функций, при соблюдении определенных, установленных Законом ограничений. Следовательно, принцип повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг должен пониматься как право заказчика на приобретение именно тех товаров (работ, услуг), которые наиболее полно соответствуют потребностям заказчика по своим качественным (функциональным) характеристикам.

Статьей 6 Закона определено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно части 1 статьи 8 Закона контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

Соответственно принцип обеспечения конкуренции, закрепленный в статье 8 Закона, по мнению Комиссии, не должен толковаться в ущерб потребностям заказчиков и пониматься как запрет на осуществление закупки на поставку товара с такими качественными характеристиками, которые хотя и в наибольшей степени соответствуют потребностям заказчика, но не могут быть заказаны по причине того, что требуемым характеристикам отвечает товар только одного производителя. Иное толкование норм Закона означало бы, что заказчики лишались бы доступа к необходимым товарам, вынужденно закупая лишь товары, которые производятся не менее чем двумя и более производителями.

Исходя из того, что предметом данного аукциона является право на заключение контракта не на изготовление реагентов и расходных материалов для лаборатории, а на их поставку, то участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся

производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации о закупке и удовлетворяющий потребности Заказчика.

Вместе с этим необходимо учитывать, что отсутствие у Заявителя расходных материалов, обладающих характеристиками, установленными в документации о закупке, не свидетельствует об ограничении круга потенциальных участников торгов, так как возможности каждого хозяйствующего субъекта различны, однако действующее законодательство не содержит указание на обязанность заказчика при формировании требований к объекту закупки исходить из возможностей всех либо какого-то конкретного хозяйствующего субъекта.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеуказанное, оспариваемое положение извещения о проведении запроса котировок в электронной форме не противоречит Закону и не нарушает прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки, в том числе Заявителя.

Следовательно, доводы жалобы не нашли подтверждения в ходе рассмотрения дела.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ГринСота» (вх. № 623 от 11.02.2021) на действия государственного учреждения здравоохранения "Заокская центральная районная больница" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на поставку реагентов и расходных материалов для лаборатории (закупка № 0366300121421000006) необоснованной.

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

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя

Комиссии:

Члены Комиссии:

