

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 06.03.2023г.

Решение в полном объеме изготовлено 10.03.2023г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: .и;

Члены Комиссии:

.
.

при участии представителей заказчика — ОГАУЗ Братская городская больница №5 — . . (доверенности);

при участии представителя ИП К. (доверенность),

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратился ИП К.с жалобой на действия заказчика – ОГАУЗ Братская городская больница № 5 в связи с нарушением при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку анализатора биохимического, извещение № 32312087480.

Заявитель считает, что в техническом задании указаны характеристики ограничивающие конкуренцию и под данные техническим характеристики подходит только один анализатор биохимический конкретного производителя.

Заказчиком представлены письменные и устные возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения

заказчика, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

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

03.02.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок — www.zakupki.gov.ru, размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку анализатора биохимического извещение №32312087480 (далее – закупка) и документация.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Законом о закупках и ПОЛОЖЕНИЕМ О ЗАКУПКЕ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ДЛЯ НУЖД ОБЛАСТНОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО АВТОНОМНОГО УЧРЕЖДЕНИЯ ЗДРАВООХРАНЕНИЯ «БРАТСКАЯ ГОРОДСКАЯ БОЛЬНИЦА № 5», утвержденное Протоколом Наблюдательного совета областного государственного автономного учреждения здравоохранения «Братская городская больница № 5» (далее - Положение о закупке).

Согласно техническому заданию поставке подлежит Анализатор биохимический многоканальный ИВД, лабораторный, автоматический, установлены требования к производительности, требования к оборудованию по используемым методам,

требования к уровню автоматизации тестирования и иные необходимые технические требования.

Исходя из жалобы, как утверждает заявитель, в соответствии с п.5 технического задания потребляемая мощность анализатора должна быть не более 2000 ВА.

С учетом сложившейся геополитической ситуации и введенных санкций в отношении РФ в настоящее время поставляются только 2 (два) биохимических анализатора, производительностью более 600 тестов в час: Dirui CS-600 с потребляемой мощностью 2000 ВА и MindrayBS-800 с потребляемой мощностью 3800 ВА. При сравнении данных приборов, разница в потреблении электроэнергии при 8 часовом рабочем дне и полной загрузке анализатора, составит порядка 14 кВт, что при цене 3,5 рублей за кВт/ч составляет 49 рублей в день (при этом производительность прибора MindrayBS-800 намного выше чем у Dirui CS-600).

Таким образом, принимая во внимание «мнимую» экономию, и соответствие этому критерию фактически только одного анализатора, заказчик данной технической характеристикой ограничивает конкуренцию.

В соответствии с п. 28 технического задания кюветы должны быть изготовлены из полимерного материала. Данную потребность заказчик обосновал необходимостью экономии средств. Заявитель отмечает, что в соответствии с предметом закупки кюветы входят в состав анализатора и не имеют отдельной стоимости. Также по данному пункту заявитель указывает, что кварцевые кюветы обеспечивают большую точность фотометрического измерения (кварц/стекло более прозрачный материал, более устойчивый к износу, что обеспечивает стабильность измерения в течение всего срока службы кювет). Большинство анализаторов с производительностью 600 и более тестов в час имеют кварцевые кюветы. Таким образом, заказчиком в данном случае технические требования к предмету закупки чрезмерно детализированы с целью ограничения конкуренции.

В соответствии с п. 29 технического задания поддерживаемая температура в блоке контейнеров с реагентами должна быть в диапазоне 5-15 °С.

Все реагенты, контроли, калибраторы для биохимических исследований, представленные на рынке имеют температуру хранения 2-8 °С. (Для примера: реагенты производства Вектор-Бест, ДиаСиС, Витал). Соответственно и все анализаторы поддерживают температуру в блоке хранения реагентов в диапазоне 2-8 °С. Все, кроме анализаторов Dirui CS-600.

Дополнительно заявитель указывает, что на сайте официального поставщика анализаторов Dirui имеется информация о совместимых реагентах. Согласно инструкций к этим реагентам условия их хранения также в диапазоне 2-8 °С. Таким образом, поддержание анализатором температуры хранения реагентов в диапазоне 2-8°С более соответствуют условиям хранения реагентов. Считает, что указание диапазона 5-15 °С имеет целью ограничение конкуренции, путем указания условий, которым не соответствует ни один анализатор, за исключением анализатора Dirui.

В соответствии с п. 32 технического задания максимальный дозируемый объем реагента должен составлять не более 350 мкл. Данная характеристика не имеет какого-либо практического значения. В любом анализаторе регулируется

доззируемый объем реагента, то есть можно установить конкретный объем дозируемого реагента, с точностью 0,5-1 мкл. Ограничение максимального дозируемого объема в 350 мкл, только ограничивает допуск к поставке анализаторов в которых верхняя планка дозируемого объема выше чем 350 мкл., хотя фактически это является улучшенной характеристикой.

В соответствии с п. 34 технического задания расход воды должен составлять не более 25 литров в час. Заказчик данное требование обосновал экономией средств заказчика. В соответствии с тарифами Дирекции городской инфраструктуры г. Братска стоимость кубического метра (1000 литров) воды для юридических лиц составляет 28 рублей. Таким образом, разница потребления анализатором, например, 35 литров в час по сравнению с 25 литрами в час при 8 часовом рабочем дне будет составлять для учреждения 2,2 рубля в день (700 рублей в год). С учетом сложившейся геополитической ситуации и введенных санкций в отношении РФ в настоящее время поставляются только 2 (два) биохимических анализатора, производительностью более 600 тестов в час: Dirui CS-600 с расходом воды 15 литров в час и MindrayBS-800 с расходом воды 35 литров в час. Таким образом, принимая во внимание «мнимую» экономию, и соответствие этому критерию фактически только одного анализатора, заказчик данной технической характеристикой ограничивает конкуренцию.

В соответствии с п. 38 технического задания поддержание температуры в реакционном роторе должно осуществляться водяным термостатом, обосновывая это тем, что жидкость — более стабильное вещество для поддержания необходимой температуры. В настоящее время более современной и экономичной технологией (которая используется в большинстве высокопроизводительных анализаторах) является твердотельное нагревание с использованием материалов и веществ с более низкой теплопроводностью, чем вода. Выбор способа поддержания температуры каждый производитель решает в соответствии с собственными инженерными и техническими соображениями. В конечном счете, заказчик должен ориентироваться на достигнутый результат (поддержание температуры). Заявитель считает, что данном случае подтверждено соответствие техническим требованиям только одного анализатора биохимического Dirui CS-600 (Китай).

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

1. отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о

конкурентной закупке должно быть указаны описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Пунктами 1 и 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки; в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Закона о закупках, 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, соответствует их потребности, а с другой стороны необоснованно не ограничить количество участников.

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

Таким образом, заказчик обязан указать в документации технические и функциональные характеристики предмета закупки, а участники, в свою очередь, подавая заявку на участие в закупке, обязаны предложить товар, соответствующий данным характеристикам.

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС требования к техническим характеристикам анализатора биохимического указанные заказчиком функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики объекта закупки, а также требования к показателям аналогичны техническим характеристикам анализатора биохимического Dirui CS-600 (Китай).

Более того, как установлено Комиссией Иркутского УФАС, заказчиком посредством электронной почты в адрес не менее чем трем потенциальным поставщикам направлены запросы на предоставление ценовой информации о возможности поставки анализатора биохимического соответствующего техническому заданию. Представленные ответы от поставщиков содержали информацию о соответствии техническому заданию заказчика анализатора биохимического Dirui CS-600 (Китай). Иных предложений поставки анализаторов не представлено.

Принцип недопустимости ограничения конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о закупках) согласуется с предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Указание требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.

Таким образом, довод заявителя об ограничении конкуренции и соответствии техническому заданию заказчика определенного анализатора биохимического конкретного производителя -Dirui CS-600 (Китай) является обоснованным.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП К на действия заказчика – ОГАУЗ Братская городская больница № 5 в связи с нарушением при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку анализатора биохимического, извещение № 32312087480, обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, пункт 1,2 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений путем аннулирования закупки.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности;
5. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии