

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Энергия» (далее – Общество, Заявитель) исх. б/н от 25.10.2017 (вх. № 5168 от 26.10.2017) на действия государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее - ГКУ ТО «ЦОЗ», Уполномоченное учреждение), ГУЗ «ТОКПБ № 1 им. Н.П.Каменева» (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку гематологического анализатора (закупка № 0366200035617005942) (далее – Электронный аукцион), 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), в присутствии:

- представителя ГКУ ТО «ЦОЗ» по доверенности;
- представителей Заказчика по доверенности;
- представителя Заявителя по доверенности

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, Уполномоченного учреждения при проведении Электронного аукциона.

Заявитель считает, что при утверждении и размещении документации о проведении электронного аукциона на поставку гематологического анализатора (закупка № 0366200035617005942) (далее – документация об электронном аукционе) Заказчиком были допущены нарушения требования действующего законодательства, влекущие ограничение количества участников закупки.

По мнению Общества, в подпункте 1.8.1. пункта 7 раздела II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе Заказчиком значительно завышен нижний предел объема пробы («не менее 30»), забираемой

анализатором в режиме цельной крови. Современные гематологические анализаторы используют для анализа от 9 до 300 мкл цельной крови. Объем забираемой пробы большинства анализаторов с дифференцировкой лейкоцитарной формулы на три популяции находится в пределах 10 - 20 мкл, более низкий объем крови дает пользователю ряд существенных преимуществ:

- позволяет использовать анализатор в педиатрии, гериатрии;
- способствует наиболее экономно расходовать кровь, что дает возможность проведения повторных исследований;
- снижает потребление дорогостоящих реагентов, что, безусловно, приводит к значительной экономии бюджетных средств.

Заявитель отмечает, что все диагностические параметры лежат в диапазоне линейности лейкоцитов  $0.3 - 99.9 \times 10^9/\text{л}$ , эритроцитов  $0.05 - 9.99 \times 10^{12}/\text{л}$ , тромбоцитов  $10 - 999 \times 10^9/\text{л}$ . В свою очередь, в подпунктах 1.19.1, 1.19.2, 1.19.3 пункта 7 раздела II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе Заказчиком указываются иные значения, по мнению Общества, неоспоримо приводящие к ограничению количества участников и противоречащие статье 33 Закона.

Вместе с тем, Заявитель указывает, что описанным в документации о проведении электронного аукциона характеристикам соответствуют гематологические анализаторы двух производителей: «Sysmex Corp.» (Япония) и «Nihon Kohden» (Япония).

В жалобе Заявитель просит провести внеплановую проверку данной закупки и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители Заказчика, ГКУ ТО «ЦОЗ», присутствующие на заседании Комиссии, не согласились 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 внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком, Уполномоченным учреждением требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Приказом ГКУ ТО «ЦОЗ» от 12.10.2017 объявлен аукцион в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку гематологического анализатора.

Извещение и документация об электронном аукционе (закупка №

0366200035617005942) 13.10.2017 размещены в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1383148, 00 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобе Заявителя, Комиссией установлено следующее.

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 64](#) Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки;
- 2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

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.

Таким образом, точное определение объекта закупки является объективной потребностью заказчика, исключающее поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, не соответствующих нуждам заказчика и целям, для достижения которых осуществляется закупка.

Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Более того, участники закупки не имеют полномочий по самостоятельному определению характеристик спорного товара, определенных заказчиком исходя из своей потребности.

Из буквального толкования вышеназванных положений Закона 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 выбор поставщика (подрядчика, исполнителя), обладающего возможностью исполнить условия, соответствующие потребности заказчика, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом действующее законодательство не накладывает на заказчика при проведении закупок обязанность учитывать интересы всех поставщиков (подрядчиков, исполнителей), поставляющих товар (выполняющих работы, оказывающих услуги), являющейся объектом закупки. Даже отсутствие на момент закупки у отдельных хозяйствующих субъектов возможности исполнить условия документации такой закупки, не может являться нарушением прав и законных интересов таких лиц, а так же не является ограничением конкуренции.

Исходя из положения части 1 статьи 1 Закона, в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Поэтому включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение количества участников закупки и квалифицироваться как нарушение статьи 33 Закона.

Предметом рассматриваемой закупки является поставка автоматического гематологического анализатора.

В пункте 7 Технического задания указано, что поставляемый товар должен отвечать следующим требованиям к качеству, техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам), в том числе:

№ п/п	Наименование показателей	Требуемое значение
1.	<b>Автоматический гематологический анализатор</b>	
1.1.	<b>Назначение:</b> для проведения количественных исследований клеток крови в клинико-диагностических лабораториях	соответствие
1.8.	Объем забираемой пробы крови:	
1.8.1.	- режим цельной крови, мкл.	не менее 30
1.19.	Диапазон отображаемых значений:	
1.19.1.	WBC, $10^3$ /мкл.	не менее 0,0 - 99,9
1.19.2.	RBC, $10^6$ /мкл.	не менее 0,0 - 14,99
1.19.3.	PLT, $10^3$ /мкл.	не менее 0 - 1490

Из пояснений представителей Заказчика, ГКУ ТО «ЦОЗ» следует, что при описании объекта закупки Заказчик руководствовался ГОСТ Р 55991.6-2014 «Медицинские изделия для диагностики in vitro. Часть 6. Автоматические анализаторы для гематологических исследований. Технические требования для государственных закупок», а именно согласно п. 4 «Требование к составлению технических заданий для проведения государственных закупок» технические требования должны:

- содержать характеристики высокотехнологичного оборудования с точки зрения предполагаемого использования его конечным потребителем;
- не быть избыточными;
- не исключать конкуренцию при закупке высокотехнологичного лабораторного оборудования;
- обеспечивать возможность широкого выбора с точки зрения цены и качества товара.

В связи с вышеназванным требованием Заказчик при описании объекта закупки применил характеристики объема забираемой пробы крови оборудования с точки зрения использования и получения достоверных и высокоточных результатов исследования.

При определении данного параметра Заказчик руководствовался тем, что при более низких объемах забираемой крови ухудшается

воспроизводимость (CV, %) анализатора по основным измеряемым параметрам, а Заказчику необходима точность, высокая достоверность результатов, что обеспечивается при выполнении данного условия технического задания. Коэффициент вариации (показатель воспроизводимости) для измеряемых параметров гематологического анализатора (CV) напрямую зависит от объема забираемой цельной крови, данным требованиям отвечает не менее 3 производителей:

- Sysmex (Япония) гематологический анализатор «Sysmex XP-300» - 50 мкл;
- Nihon Kohden (Япония) гем. анализатор «МЕК 6510» - 30мкл;
- Swelab Boule Medical AB (Швеция) гем. анализаторы серии Alfa - 90мкл.

Чем больше цельной крови забирает гематологический анализатор из пробирки с образцом, тем, как правило, меньше коэффициент разведения крови в смесительной камере. Чем больше клеток проходит через апертуру, тем соответственно лучше показатель воспроизводимости (CV). Анализаторы, забирающие меньший объем цельной крови (менее 30 мкл.), имеют более низкий показатель, что не удовлетворяет потребность лаборатории Заказчика, т.к. при работе необходима достоверная информация о состоянии психически больных пациентов, не имеющих возможности дать четкий ответ о состоянии здоровья и о беспокойствах.

Исходя из специфики учреждения, контрольный материал должен измеряться ежедневно с высокой степенью точности. Соответственно, чем ниже коэффициент вариации, тем точнее результаты ежедневного контроля качества. Заказчику необходимы точность, высокая достоверность результатов, что обеспечивается при выполнении данного условия технического задания.

Маленький объем пробы необходим при работе с капиллярной кровью, что актуально для детских больниц и хосписов. В течение последних 17 лет лаборатория Заказчика работает только с венозной кровью, объем забираемой крови для исследования 4 мл, что равно 4000 мкл., поэтому использование анализаторов с минимальным объемом забираемой крови менее 30 мкл. не актуально.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что требование к объему забираемой пробы крови не менее 30 мкл, является оправданным, необходимым и клинически значимым параметром для качественного оказания медицинской помощи учреждением.

По вопросу об установлении в подпунктах 1.19.1, 1.19.2, 1.19.3 пункта 7 раздела II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» документации об электронном аукционе диапазона отображаемых значений Заказчик пояснил, что под указанные выше характеристики подходят как минимум два автоматических гематологических анализатора производства Sysmex Corp., Япония («Sysmex

ХР-300») и Nihon Kohden, Япония («МЕК 6510»), что подтверждается выдержками из руководства по эксплуатации на указанные выше анализаторы.

Данные анализаторы находятся в свободной продаже, что еще раз подтверждает возможность любого участника аукциона поставить Заказчику оборудование, отвечающее указанным в документации характеристикам.

Кроме того представители Заказчика указали, что для обоснования начальной максимальной цены контракта были сделаны запросы потенциальным участникам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) о предоставлении ценовой информации. В адрес Заказчика поступили коммерческие предложения от нескольких потенциальных участников определения поставщика (подрядчика, исполнителя), на основе которых и производилось формирование начальной максимальной цены контракта.

Согласно отчету по определению и обоснованию начальной (максимальной) цены контракта соответствующая продукция производится не менее, чем двумя производителями: «Sysmex Corp.» (Япония) и «Nihon Kohden» (Япония).

Между тем из установленных требований к товару не следует, что фактически конкретному участнику (или нескольким участникам) торгов созданы преимущественные условия или документация об электронном аукционе содержит указания на конкретного производителя товара. Заявителем доказательств включения в документацию об электронном аукционе характеристик товаров, повлекших или тех которые могут повлечь, ограничение количества участников закупки, не представлено. Указанные требования не носят персонифицированный характер, распространяют свое действие на неопределенный круг лиц - возможных участников торгов.

Учитывая, что предметом данного определения поставщика (подрядчика, исполнителя) является право на заключение контракта на поставку товара, 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 об электронном аукционе и удовлетворяющий потребности Заказчика.

Выбор контрагентов, у которых участник закупки может приобретать товары, характеристики которых соответствуют требованиям Заказчика, документацией об электронном аукционе не ограничен.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии не смог пояснить, чем конкретно нарушены права Общества, сообщил, что Общество не является производителем автоматического гематологического анализатора, а выступает как поставщик-продавец, приобретающий такой товар для покупателя, и не ограничен в выборе контрагентов, у которых он может приобретать товары, в том числе с характеристиками, указанными в техническом задании аукционной документации. Заявителем на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что обращение спорного товара на соответствующем рынке невозможно или затруднено. Вместе с тем Общество не указывает, товар какого производителя ООО «Энергия» намеривалось поставить в рамках данной закупки.

Соответственно, Обществом документального подтверждения доводов жалобы, с точки зрения достаточности представленных доказательств, которые бы позволяли сделать вывод о том, что участнику закупки (потенциальному участнику) создаются какие-либо препятствия для подачи заявки, а также для исполнения поставщиком своих обязанностей по контракту также представлено не было.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика при установлении требований к объекту закупки нарушений Закона. Заказчик, Уполномоченное учреждение, воспользовавшись своим правом, предоставленным им статьей 33 Закона, установили в документации об электронном аукционе такие требования к товарам, которые соответствуют потребностям Заказчика и будут иметь существенное значение для последующего его использования.

При этом подобное право и необходимость установления в документации об электронном аукционе вышеуказанных требований к товару подтверждены документально.

Доказательств того, что Общество не может приобрести спорный товар Комиссии не представлено.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения документации об электронном аукционе не противоречат Закону и не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки.

Следовательно, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

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

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Энергия» исх. б/н от 25.10.2017 (вх. № 5168 от 26.10.2017) на действия государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», ГУЗ

«ТОКПБ № 1 им. Н.П.Каменева» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку гематологического анализатора (закупка № 0366200035617005942) необоснованной.

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