

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: < --- >, рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Медикана Фарм» (далее – Заявитель, ООО «Медикана Фарм») от 17.07.2014 года исх. № 629 (вх. № 4366 от 23.07.2014 года) на действия Заказчика – ГУЗ «Родильный дом № 1 г. Тулы», уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки (закупка № 0366200035614005299), руководствуясь статьёй 106 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), в присутствии: < --- >

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба ООО «Медикана Фарм» на действия Заказчика - ГУЗ «Родильный дом № 1 г. Тулы» (далее - Заказчик), Уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение) по проведению аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки (закупка № 0366200035614005299) (далее – аукцион в электронной форме).

Из жалобы Заявителя следует, что установленные Заказчиком, Уполномоченным органом требования к качеству и потребительским характеристикам товара, описанные в пункте 2 раздела II «Техническое задание» документации об электронном аукционе, а именно: подпункт 1.1 «Предназначен для диагностики всего спектра нарушения целостности плодных оболочек у беременных женщин, имеющих подозрение на подобные разрывы, начиная от микроразрывов до массивного излития вод»; пункт 1.3 «Тест использует принцип иммунохроматографии для определения человеческого плацентарного α 1-микроглобулина (ПАМГ-1)» противоречат друг другу. В инструкции по применению теста с использованием принципа анализа ПАМГ-1, в разделе ограничения теста четко указано, что при наличии кровянистых выделений тест может работать неправильно и его использование в таких случаях не рекомендуется. Более того, тест должен использоваться не ранее, чем через 6 месяцев после удаления из влагалища любых дезинфицирующих или лекарственных препаратов, что резко ограничивает его применение, в то время когда надо быстро принять решение по тактике лечения пациентки.

Кроме того, по мнению Заявителя, описание принципа действия теста «Тест использует принцип иммунохроматографии для определения человеческого плацентарного α 1-микроглобулина (ПАМГ-1)» прямо указывает на единственного производителя товара – компанию «AmniSure».

Заявитель отмечает, что на рынке производителей, предлагающих тест – наборы для определения подтекания околоплодных вод при разрыве плодных оболочек, существует не менее четырех.

При этом Заявитель поясняет, что диагностика преждевременного разрыва околоплодных оболочек с использованием принципа анализа ПАМГ-1 никакими другими производителями не используется, а формулировка описания характеристик товара препятствует возможности предложить заказчику эквивалентный товар, что противоречит разделу Извещения «Условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно, выполняемых, оказываемых иностранными лицами», которым указано, что таковые ограничения – «не установлены».

ООО «Медикана Фарм» считает, что позиция Заказчика при формировании технического задания сформулирована с точки зрения ошибочного (неправильного) применения норм материального права – Федерального закона № 44 – ФЗ.

Заявитель, основываясь на нормах статьи 33 Федерального закона № 44 – ФЗ, полагает, что Заказчик установил необоснованные требования, прописывая в техническом задании условие об обязательном наличии для диагностики преждевременного разрыва околоплодных оболочек принципа анализа на основе маркера ПАМГ-1, подобные технические условия закупки влекут за собой ограничение числа участников торгов, предлагающих аналогичный товар, не уступающий по качеству диагностики (и рекомендованный в методическом письме Минздрава), тем самым Заказчик создает условия для недобросовестной конкуренции.

В своем заявлении Заявитель также указывает на нарушения норм Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в частности, об установлении Заказчиком ограничений к приобретаемым товарам в виде установления требований к качеству и потребительским характеристикам товара («Тест использует принцип иммунохроматографии для определения человеческого плацентарного α 1-микроглобулина (ПАМГ-1)»), с использованием маркера ПАМГ – 1, ограничивает количество участников. Диагностика преждевременного разрыва плодных оболочек с использованием принципа анализа ПАМГ – 1 никакими другими производителями, кроме «AmniSure», не используется, а значит, формулировка описания характеристик товара препятствует возможности предложить заказчику эквивалентный или превосходящий по диагностической значимости товар иных производителей, что очевидно создает условия недобросовестной конкуренции.

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения, Аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия), присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы ООО «Медикана Фарм», считая действия Заказчика, Уполномоченного учреждения соответствующими Закону, представили письменные возражения исх. № 01-13/246 от 28.07.2014 года, исх. № б/н б/д на рассматриваемую жалобу.

При этом представители Заказчика пояснили следующее.

Требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам поставляемого товара были сформулированы Заказчиком в соответствии с положениями статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона, с учетом потребностей Заказчика исходя из специфики деятельности Заказчика.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Кроме этого, представители Заказчика пояснили, что предметом закупки является поставка товара, а не его производство, в связи с чем поставщиком товара может быть любое лицо, в том числе и не производитель товара. В целях обоснования начальной (максимальной) цены контракта при подготовке к проведению электронного аукциона Заказчиком направлены запросы о представлении ценовой информации 5 (пяти) поставщикам. Три поставщика представили ценовые предложения, на основе которых Заказчик сформировал начальную (максимальную) цену контракта, что свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников данной закупки.

Также представители Заказчика указали, что в описании объекта закупки не содержится указаний на производителя и товарный знак.

Представители Заказчика пояснили, что требования к поставке тест системы, основанной на антителах к ПАМГ – 1, обусловлено тем, что данная методика диагностики преждевременного излития вод обладает более высокими показателями чувствительности и специфичности по сравнению с тестами, основанными на антителах к инсулиноподобному фактору роста 1 (IGFBP-1). Это подтверждено в ряде отечественных и зарубежных публикаций. Представители Заказчика также пояснили, что анализ всех работ, которые выполнены по тестам на ПАМГ – 1 и ПСИФР 1 в период с 1990 по 2011 годы и были цитированы в базе данных MEDLINE (всего было проанализировано 39 исследований), показал, что если в простых диагностических случаях точность тестов сопоставима, хотя тест на ПАМГ – 1 и в этой группе превышает точность теста на ПСИФР – 1, то в сложных диагностических случаях, именно тогда, когда необходимо тестирование, количество ложноотрицательных результатов (не выявленных разрывов) теста ПСИФР – 1 превышает в 6,5 раз количество ложноотрицательных результатов тестов ПАМГ – 1, а количество ложноположительных (тест показал разрыв при целых плодных оболочках) результатов ПСИФР - 1 превышает количество ложноположительных результатов ПАМГ – 1 в 20 раз.

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 пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком, Уполномоченным учреждением требований Закона при проведении вышеуказанного аукциона в электронной форме, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно разделу 3 Положения о порядке взаимодействия заказчиков, а также уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, полномочия которых определены решениями органов местного самоуправления, с государственным

казенным учреждением Тульской области «Центр организации закупок», утвержденного постановлением правительства Тульской области от 23.12.2013 года № 788 (далее – Положение), заказчика:

- в соответствии с планом-графиком направляют в уполномоченное учреждение заявку на осуществление закупки по форме, утвержденной органом исполнительной власти Тульской области по регулированию контрактной системы в сфере закупок, к которой прилагается проект контракта;
- вносят в уполномоченное учреждение предложение о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя);
- вносят в уполномоченное учреждение предложения об установлении требования обеспечения заявок на участие в закупке, а также требования об обеспечении исполнения контракта;
- вносят в уполномоченное учреждение предложения о необходимости внесения изменений в документацию о закупке;
- направляют в уполномоченное учреждение по его запросу разъяснения положений документации о закупке;
- вносят в уполномоченное учреждение предложение об отказе от проведения закупки в установленные действующим законодательством сроки;
- заключают контракты по итогам проведения закупочных процедур в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;
- несут ответственность, установленную действующим законодательством, за определение (обоснование) начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов), описание объекта закупки (функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики), требования к участникам закупки;
- выполняют иные функции в соответствии с законодательством Российской Федерации и Тульской области.

Пунктом 2 Положения определено, что уполномоченное учреждение в целях исполнения полномочий на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, в том числе:

- принимает и рассматривает заявки заказчиков на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей), направленные в соответствии с [пунктом 4.3](#) настоящего Положения;
- на основе представленных заказчиками заявок разрабатывает и утверждает необходимые для проведения процедур по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) документы;
- принимает решения о создании комиссий по осуществлению закупок, определяет их состав, порядок работы, назначает председателя с включением в них

представителей заказчиков;

- осуществляет подготовку и размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупок, документации о закупках и проектов контрактов;
- разрабатывает с привлечением заказчиков разъяснения, изменения положений документации о закупках;
- принимает решение об отказе от проведения закупки;
- принимает и регистрирует заявки на участие в закупках, обеспечивает конфиденциальность сведений, хранение;
- осуществляет взаимодействие по обмену документами при проведении аукционов в электронной форме с операторами электронных площадок в порядке, установленном действующим законодательством и регламентами электронных площадок;
- возвращает заказчикам заявки на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случае их неполноты или несоответствия [законодательству](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг;
- осуществляет хранение документов, составленных в ходе проведения закупочных процедур;
- выполняет иные функции в соответствии с законодательством Российской Федерации и Тульской области.

Приказом Уполномоченного учреждения от 16.07.2014 года № 4336 объявлен аукцион в электронной форме на право заключения контракта на поставку тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки, создана Аукционная комиссия, определен ее состав.

Извещение и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки (закупка № 0366200035614005299) (далее - документация об электронном аукционе), утвержденная директором Уполномоченного учреждения, размещены 16.07.2014 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 350 148,00 рублей.

Предметом данного аукциона в электронной форме является поставка тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона установлено, что документация об электронном

аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев 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 пунктов 1, 6 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.

Более того, указание в документации об электронном аукционе требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам объекта закупки прямо предусмотрено положениями Закона. При этом Заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки.

Необходимо отметить, что Заказчик не имеет возможности устанавливать требования к характеристикам товара, 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 на рынке типам, видам и моделям товара.

В соответствии с требованиями статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона, исходя из потребности Заказчика в приобретаемом к поставке товаре, в пункте 2 «Требования к их качеству, потребительским свойствам» части II «Техническое задание на поставку теста для диагностики разрыва околоплодной оболочки» в документации об электронном аукционе Заказчиком установлены требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам приобретаемого товара, в том числе, следующие требования:

- наименование показателя в подпункте 1.3 «Тест использует принцип иммунохроматографии для определения человеческого плацентарного α 1-микроглобулина (ПАМГ-1)» с требуемым значением «Наличие»;
- наименование показателя в подпункте 1.6 «Чувствительность, %» с требуемым значением «Не менее 98»;
- наименование показателя в подпункте 1.7 «Специфичность, %» с требуемым значением «Не менее 98»;
- наименование показателя в подпункте 1.8 «Положительная диагностическая значимость, %» с требуемым значением «Не менее 98»;
- наименование показателя в подпункте 1.9 «Отрицательная прогностическая значимость, %» с требуемым значением «Не менее 98».

При этом в пункте 2 «Требования к их качеству, потребительским свойствам» части II «Техническое задание на поставку теста для диагностики разрыва околоплодной оболочки» документации об электронном аукционе отсутствует указание на товарные знаки, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

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.

Учитывая, что предметом данного определения поставщика (подрядчика, исполнителя) является право заключения контракта на поставку тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки, а не на изготовление тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки, то участником данной закупки может выступить 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 потребности Заказчика.

Заявителем на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что обращение тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки с требуемыми значениями, установленными Заказчиком в пункте 2 «Требования к их

качеству, потребительским свойствам» части II «Техническое задание на поставку теста для диагностики разрыва околоплодной оболочки» документации об электронном аукционе, на соответствующем рынке невозможно или затруднено. Равно как не представлено доказательств того, что установление указанных требований фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Следовательно, доводы жалобы Заявителя в ходе заседания Комиссии не нашли своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает доводы Заявителя о нарушении Заказчиком, Уполномоченным органом Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», так как рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

2. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Медикана Фарм» от 17.07.2014 года исх. № 629 (вх. № 4366 от 23.07.2014 года) на действия Заказчика – ГУЗ «Родильный дом № 1 г. Тулы», уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку тестов для диагностики разрыва околоплодной оболочки (закупка № 0366200035614005299) необоснованной.

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