

Решение

Общество с ограниченной
ответственностью «РТС-тендер»
набережная Тараса Шевченко, д. 23А,
г. Москва, 121151 ko@rts-tender.ru
Индивидуальный предприниматель С.
ул. Революции, д.<...>, г. Тула, 300041
ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "ТУЛЬСКИЙ
ОБЛАСТНОЙ ЦЕНТР ПО ПРОФИЛАКТИКЕ
И БОРЬБЕ СО СПИД И
ИНФЕКЦИОННЫМИ ЗАБОЛЕВАНИЯМИ"
300002, Тульская обл, Тула г, НАБ
ДРЕЙЕРА, 14 aids@tularegion.ru
ГОСУДАРСТВЕННОЕ КАЗЕННОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ТУЛЬСКОЙ ОБЛАСТИ
"ЦЕНТР ОРГАНИЗАЦИИ ЗАКУПОК"
300041, Тульская Область, г. Тула, пр-кт
Ленина, д.2 coz@tularegion.ru

Р Е Ш Е Н И Е

делу № 071/06/106-590/2023

26 мая 2023 года

г. Тула

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

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя Комиссии:

Член Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу индивидуального
предпринимателя С. (далее – Заявитель, Индивидуальный предприниматель, ИП

С.) (вх. № 4338/23 от 22.05.2023) на действия государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» (далее – Заказчик) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку сложных химических реагентов для анализатора биохимического СА-180 (закупка №0366200035623002990) (далее – Закупка, 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), 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:

- Н. – представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее - Уполномоченное учреждение), комиссии по осуществлению закупок государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) на основании доверенности;

- И. – представителя ИП С. на основании доверенности;

- К., Г. – представителей Заказчика на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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

Индивидуальный предприниматель указывает, что Заказчик сформировал техническое задание Закупки с нарушением правил описания объекта закупки, а также Постановления Правительства РФ от 8 февраля 2017 г. N 145 "Об

утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление Правительства №145).

Согласно положениям электронного документа «Описание объекта закупки» извещения о Закупке (далее – Описание объекта закупки) для предполагаемых к поставке наборов реагентов установлены дополнительные (не включенные в КТРУ) характеристики, для которых приведены соответствующие обоснования. В частности, для закупаемых наборов установлены требования к определенному роду фасовки во флаконы специальной формы, требования к нанесенному на такие флаконы штриховому коду, содержащему информацию о реагенте.

Заявитель считает, что данные требования к характеристикам установлены необоснованно и своей целью преследуют только ограничение участников закупки, так как соответствуют только характеристикам наборов реагентов компании АО «Диакон-ДС».

Кроме того Заказчик приводит обоснование использования таких характеристик в своих разъяснениях положений извещения о Закупке, которые Заявитель также считает несостоятельными.

Согласно информации, представленной Индивидуальным предпринимателем, в настоящее время на российском рынке присутствует как минимум 3 отечественных производителя реагентов, имеющих адаптации для работы в рамках одной аналитической системы с автоматическим биохимическим анализатором Furuno (Вектор-Бест, Диакон-ДС, Витал Девелопмент), а также большое количество иностранных производителей.

В Описании объекта закупки для товаров установлены требования «Флаконы и штрих-кода, содержащие информацию о типе реагента, номере лота, сроке годности, могут непосредственно использоваться в автоматическом биохимическом анализаторе Furuno SA-180 без переливания» с обоснованием «Установлено Заказчиком для оптимизации лабораторного процесса, исключению возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену флакона с реагентом, осуществлять автопозиционирование, что исключает возможность ошибок и т.д.».

Данное обоснование Заявитель считает несостоятельным по следующим причинам.

В соответствии с пунктом 3.2 ГОСТ 31508-2012 принадлежностями к медицинскому изделию являются предметы, самостоятельно не являющиеся медицинскими изделиями и по целевому назначению применяемые совместно с медицинским изделием либо в их составе для того, чтобы медицинское изделие могло быть использовано в соответствии с целевым назначением.

Флаконы, соответствующие форме и размерам ячеек реагентного ротора анализатора (RSU), являются неотъемлемой частью данного медицинского изделия (анализатора Furuno SA-180), обеспечивающей работу прибора. В связи с данным

обстоятельством, флаконы необходимой конфигурации входят в комплект поставки анализатора, так как без них работа прибора невозможна. Таким образом, учитывая вышеизложенное, флаконы специализированной формы, устанавливаемые в ротор анализатора, являются предметом, совместно применяемым с медицинским изделием Furuno SA 180, то есть являются принадлежностью к анализатору.

Поскольку указанные флаконы не являются самостоятельным медицинским изделием, но имеют непосредственное отношение к корректной работе прибора, утверждение о необходимости использования только оригинальных флаконов производства компании Furuno Electrics является единственно верным, поскольку в противном случае будут нарушены положения Закона № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (подтверждается решениями Арбитражных судов А68-12214/2019, А68-6948/2020 и требованиями Росздравнадзора, изложенными в письме № 09-С-571-1414 от 05.02.2016 «О совместном использовании медицинского изделия с принадлежностями стороннего производителя», а также Решением Верховного суда № 16.08.2021 № АКПИ21-444 «Об отказе в удовлетворении заявления о признании недействующим письма Росздравнадзора от 05.02.2016 № 09-С-571-1414»), так как будут нарушены условия эксплуатации прибора, указанные в инструкции по эксплуатации.

Помимо вышеизложенного, данные флаконы входят в комплект поставки анализатора, поскольку являются непосредственной и неотъемлемой частью данного прибора. В связи с чем, по мнению Заявителя, требование к участникам Закупки поставить наборы реагентов для проведения биохимического анализа, расфасованные во флаконы специализированной формы и объема, является неправомерным, так как по своей сути это является требованием к поставке одного медицинского изделия (наборов реагентов) совместно с принадлежностью к другому медицинскому изделию (анализатору Furuno SA-180).

Согласно позиции Росздравнадзора в приведенном выше письме, а также позиции Верховного суда, эксплуатация медицинского изделия совместно с предметами стороннего производства в качестве принадлежностей к такому медицинскому изделию является нарушением. Использование сторонних принадлежностей возможно, если такое использование одобрено компанией-производителем медицинского изделия, принадлежности к которому планируется использовать. При этом такие данные также должны быть внесены в регистрационные данные такого медицинского изделия (согласно Правилам государственной регистрации медицинских изделий).

На данный момент ни одна компания-производитель реагентов не имеет такого разрешения. Кроме того, в регистрационных данных анализатора Furuno SA-180 отсутствуют данные о взаимозаменяемости (возможности использования сторонних принадлежностей); соответственно, описанных в техническом задании наборов реагентов не существует на рынке. То есть ни один добросовестный, соблюдающий законодательство Российской Федерации участник закупки, не может принять участие в данных торгах.

Правильная работа с реагентами, выполнение инструкций и соблюдение алгоритмов, предотвращающих загрязнение (контаминацию) реагента является частью должностных инструкций сотрудников лаборатории, и не должно вменяться в обязанность поставщика наборов реагентов. Также как дозирование

и переливание реагентов входит в обязанности и должностные инструкции сотрудников лаборатории (подтверждается приказом Министерства здравоохранения «О правилах проведения лабораторных исследований» № 464 от 18 мая 2021, приказом от 25 декабря 1997 г. N 380 «О состоянии и мерах по совершенствованию лабораторного обеспечения диагностики и лечения пациентов в учреждениях здравоохранения Российской Федерации»).

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчик, устанавливая требование о фасовке реагентов в специализированные флаконы, переносит ответственность по соблюдению сотрудниками клинико-диагностической лаборатории своих должностных инструкций и исполнению непосредственных обязанностей на производителя (поставщика) наборов реагентов.

Ротор реактивов является съемной частью анализатора, что, по мнению Заявителя, свидетельствует о том, что сотрудник лаборатории может поместить реагенты в холодильное оборудование, не извлекая их из реагентных отсеков, вследствие чего потребность в «автопозиционировании» у Заказчика объективно отсутствует.

Своими необоснованными, противоречащими действующему законодательству Российской Федерации действиями Заказчик препятствует участию Заявителя в закупке с реагентами производителя АО «Витал Девелопмент Корпорейшн», имеющих адаптации на данный вид анализатора и широко используемых для проведения исследований совместно с автоматическими биохимическими анализаторами, являющимися открытыми аналитическими системами, в том числе в учреждениях здравоохранения. Подтверждением возможности использования данных реагентов совместно с анализаторами FURUNO является заключение контрактов учреждениями здравоохранения Тульской области на их поставку.

Качество исследований, проводимых в рамках аналитической системы автоматический биохимический анализатор FURUNO и реагенты производства компании АО «Витал Девелопмент Корпорейшн» подтверждается ежедневным внутрилабораторным контролем качества исследований, проводимым в соответствии с ГОСТ Р 53133.2-2008 «Технологии лабораторные клинические. Контроль качества клинических исследований. Часть 2. Правила проведения внутрилабораторного контроля качества количественных методов клинических лабораторных исследований с использованием контрольных материалов» учреждениями здравоохранения.

Исходя из изложенного Заявитель делает вывод, что, сформировав подобным образом Описание объекта закупки, Заказчик нарушил положения Закона, Постановления Правительства №145, а также статью 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представитель Заявителя, участвующий в заседании Комиссии, поддержал доводы, изложенные в жалобе, в полном объеме.

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения не согласились с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных и устных 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) 12.05.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

В извещение о Закупке изменения не вносились.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 840 500,98 рублей.

Контракт по итогам Закупки Заказчиком не заключен.

Комиссия считает необходимым отметить, что доводы ИП С. о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом порядке. В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции Общество имеет право обратиться в Тульское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом такое заявление должно содержать сведения, предусмотренные Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, также к заявлению должны быть приложены документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства.

В отношении доводов жалобы о возможном нарушении Заказчиком Закона и иных нормативно-правовых актов при обоснованности приобретения реагентов с установленными Заказчиком характеристиками 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, Административным регламентом, положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом Федеральной антимонопольной службы от 23 июля 2015 г. № 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.

Вместе с тем, согласно пояснениям Заказчика в соответствии с «Приложением к свидетельству № 43523 об утверждении типа средств измерений «Описание типа средств измерений Анализаторы биохимические автоматические моделей СА-90, СА-180, СА-270, СА-400», наборы реагентов для клинических анализов относятся к расходным материалам. Таким образом, флаконы не являются неотъемлемой частью прибора, а являются расходуемыми и подлежащими периодическому возобновлению материалами.

При этом изначально при приобретении биохимического анализатора комплект флаконов с реагентами входит в комплект поставки.

Но следует учитывать, что анализатор обладает длительным сроком использования (14 лет), а первоначально поставленные реагенты расходуются, флаконы могут повреждаться, утрачиваться и т.п. Поэтому требование поставки реагентов во флаконах, по мнению Заказчика, не является избыточным.

Относительно иных доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

В отношении довода жалобы об установлении Заказчиком необоснованных характеристик товара, таких как наличие штрих-кодов на флаконах реагентов, 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 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 РФ № 878, 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 рассматриваемого электронного аукциона предусмотрена поставка товара, включенного в соответствующие позиции КТРУ, например, 21.20.23.110-00000300, 21.20.23.110-00000596, 21.20.23.110-00000187, 21.20.23.110-00002953, 21.20.23.110-00002943 и иные (всего 16 позиций).

Комиссией установлено, что в пункте 7 Описания объекта закупки извещения о Закупке для части товаров установлены следующие спорные характеристики товаров с обоснованием необходимости использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии, отсутствующих в соответствующих позициях КТРУ:

- техническая характеристика «Флаконы и штрих-кода, содержащие информацию о типе реагента, номере лота, сроке годности, могут непосредственно использоваться в автоматическом биохимическом анализаторе Furuno SA-180 без переливания» с требуемым значением «Соответствие» и обоснованием использования показателей, требований, условных обозначений и терминологии «Установлено Заказчиком для оптимизации лабораторного процесса, исключению возможности использования просроченных реактивов, позволяет лаборанту отслеживать остаточный объем реагентов и проводить своевременную замену флакона с реагентом, осуществлять автопозиционирование, что исключает возможность ошибок и т.д.».

Как было отражено ранее, в случае использования дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 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).

Из пояснений Заказчика следует, что требование к штрих-кодированию флаконов позволяет упростить и ускорить процесс проведения исследований, так как прибор автоматически считывает штрих-код и готов к работе без дополнительных настроек. Штрих-кодирование реагентов позволяет анализатору автоматически отслеживать сроки годности реагентов.

Кроме того, требование к штрих-кодированию флаконов предотвращает неправильную установку реагентов в анализатор, что полностью исключает риск ошибок лаборанта.

При этом отсутствие флаконов, подходящих к имеющемуся оборудованию, приводит к необходимости переливания реагентов, что значительно увеличивает время на подготовку к проведению биохимических исследований. А с учетом большого количества разных видов исследований, проводимых одновременно, дополнительное переливание реагентов по флаконам увеличивает количество ошибок лаборанта.

Такой подход, нашедший отражение в требованиях к характеристикам Описания объекта закупки, к организации исследований, существенно снижает нагрузку на врачей-лаборантов, что позволяет оптимизировать трудозатраты в условиях кадрового и финансового дефицита. Исходя из вышеперечисленного и основываясь на ГОСТ Р 53079.3-2008 (Технологии лабораторные клинические. Обеспечение качества клинических лабораторных исследований), штрих-кодирование напрямую влияет на конечный результат и качество проводимых исследований.

Время проведения исследования важно при напряженной работе (аппарат СА-180 позволяет выполнять в течение 1 часа до 180 биохимических тестов + 160 с ионоселективным блоком). В лаборатории Заказчика в среднем осуществляется до 1300-1400 исследований в месяц.

Таким образом, согласно позиции Заказчика, Описание объекта закупки сформировано с учетом многолетнего опыта работы с наборами реагентов различных производителей, а также с учетом анализа рынка медицинских изделий, которые удовлетворяют требованиям качества и безопасности запрашиваемой продукции, предъявляемым к клинической деятельности Заказчика для оказания медицинской помощи.

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.

Комиссией установлено, что установленные Заказчиком требования о наличии штрих-кодов на флаконах в пункте 7 Описания объекта закупки соответствует товару, в частности, производства АО «Диакон-ДС», Россия.

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, которые могут непосредственно использоваться в автоматическом биохимическом анализаторе Furuno SA-180 без переливания, 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.

По общему правилу указание Заказчиком в извещении о Закупке 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.

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.

Комиссия в ходе рассмотрения дела приходит к выводу о том, что содержащиеся в Описании объекта закупки характеристики не носят ограничительный характер и установлены не в противоречие с требованиями Закона.

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 июня 2017 года, 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 7 Описания объекта закупки требования о соответствии характеристикам показателей (наличие на флаконах штрих-кодов, содержащие информацию о типе реагента, номере лота, сроке годности, могут непосредственно использоваться в автоматическом биохимическом анализаторе Furuno SA-180 без переливания) 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 5 статьи 42 Закона любой участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе, вправе направить с использованием электронной площадки заказчику не более чем три запроса о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного конкурса и электронного аукциона не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Не позднее одного часа с момента поступления такого запроса оператор электронной площадки направляет его с

использованием электронной площадки заказчику. Не позднее двух дней со дня, следующего за днем поступления заказчику запроса о даче разъяснения положений извещения об осуществлении закупки, заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе разъяснение положений извещения об осуществлении закупки с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил такой запрос. Такие разъяснения не должны изменять суть извещения об осуществлении закупки.

Согласно информации, содержащейся в единой информационной системе, в адрес Заказчика поступил запрос о даче разъяснений положений извещения о Закупке, на который был дан соответствующий ответ.

Анализ вышеприведенных разъяснений положений извещения о Закупке показал, что такие разъяснения даны в таком объеме, в котором Заказчик, Уполномоченное учреждение посчитали для себя возможным. Степень удовлетворенности участника закупки полученными разъяснениями - это субъективный фактор, который выходит за рамки правовых оценок и зависит, в том числе, от компетентности участника.

При изложенных обстоятельствах Комиссия не усматривает в действиях Заказчика, Уполномоченного учреждения нарушений Закона относительно порядка дачи разъяснения положений извещения о Закупке.

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

РЕШИЛА:

1. Не рассматривать доводы индивидуального предпринимателя С. о нарушении Заказчиком положений Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.
2. Не рассматривать доводы индивидуального предпринимателя С. о нарушении Заказчиком, Уполномоченным учреждением положений Закона, касающихся соблюдения правил нормирования в сфере закупок, поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.
3. Признать жалобу индивидуального предпринимателя С. (вх. № 4338/23 от 22.05.2023) на действия государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку сложных химических реагентов для анализатора биохимического СА-180 (закупка №0366200035623002990) необоснованной.

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

Председатель комиссии

Заместитель председателя

Член комиссии

2023-3674