

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛУЖСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

**Комиссии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС
России**

г. Калуга

2018 года

«12» марта

Резолютивная часть решения оглашена «06» марта 2018 года.
В полном объеме решение изготовлено «12» марта 2018 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС
России в составе:

/...../ /...../

/...../ /...../

/...../ /...../

в присутствии до объявленного перерыва: представителя заказчика – ГБУЗ
Калужской области «Калужская городская больница №4 имени Хлюстина
Антон Семеновича» /...../ (паспорт <...> доверенность), представителя
уполномоченного органа - Министерства конкурентной политики Калужской
области /...../ (паспорт <...> доверенность), директора ООО «Тулская
региональная тендерная компания» - /...../ (паспорт),

в присутствии после объявленного перерыва: представителя заказчика –
ГБУЗ Калужской области «Калужская городская больница №4 имени
Хлюстина Антон Семеновича» /...../ (паспорт <...> доверенность),

представителя уполномоченного органа - Министерства конкурентной

политики Калужской области /...../ (паспорт <...> доверенность), в отсутствие надлежащим образом уведомленного о перерыве в рассмотрении жалобы представителя заявителя – ООО «Тюльская региональная тендерная компания», рассмотрев жалобу №34-03з/2018 ООО «Тюльская региональная тендерная компания» по существу, **установила:**

27.02.2018г. в адрес Калужского УФАС России поступила жалоба ООО «Тюльская региональная тендерная компания» на положения аукционной документации при проведении аукциона в электронной форме (номер извещения на официальном сайте №0137200001218000295), предметом которого является поставка реагентов и расходных материалов для биохимических анализаторов BioSystems A25.

ООО «Тюльская региональная тендерная компания» полагает, что заказчик нарушил требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) в части включения в Раздел II «Спецификация на поставку реагентов и расходных материалов для биохимических анализаторов BioSystems A25» по пунктам 10-12 безальтернативной продукции, тем самым ограничив количество участников закупки.

Заказчиком - ГБУЗ Калужской области «Калужская городская больница №4 имени Хлюстина Антона Семеновича» представлены письменные пояснения по существу доводов жалобы ООО «Тюльская региональная тендерная компания», в которых указано, что доводы названной жалобы являются необоснованными, а аукционная документация основана на положениях Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ

Изучив представленные документы, с учетом доводов сторон, руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ, проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

1. 20.02.2018г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru; далее также официальный сайт, ЕИС) опубликовано извещение №0137200001218000295 о проведении аукциона в электронной форме, предметом которого является поставка реагентов и расходных материалов для биохимических анализаторов BioSystems A25 (далее – Аукцион).

Начальная (максимальная) цена контракта, согласно извещению о проведении аукциона, составляла 500 261,68 рублей.

Заказчиком по указанному аукциону выступало – ГБУЗ Калужской области «Калужская городская больница №4 имени Хлюстина Антона Семеновича».

Срок окончания приема заявок на участие в аукционе согласно извещению о проведении аукциона – 28.02.2018 11:00.

2. Согласно доводам жалобы ООО «Тюльская региональная тендерная компания», в Спецификацию по пунктам 10 -12 включены растворы производителя Biosystems S.A., Испания, которые не имеют альтернативы. Таким образом, Заказчик ограничил возможное количество участников аукциона.

В качестве подтверждения своей позиции, Заявителем были предоставлены ответы на запросы от производителей растворов АО «Витал Девелопмент Корпорэйшн» и РОО СПБОЕ, в которых также указано, что по обжалуемым позициям Спецификации аналогов не имеется.

В ходе рассмотрения жалобы по существу Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

В Разделе II «Спецификация на поставку реагентов и расходных материалов для биохимических анализаторов BioSystems A25» по пунктам 10-12 Заказчиком установлено следующее:

№ п/п	Наименование товара	Функциональные, технические, качественные характеристики товара*	Ед. изм.	Кол-во
110	Концентрированная системная жидкость	Для увеличения вязкости в проводящих системах и предотвращения образования воздушных пузырей в процессе работы анализаторов. Объем 1 л	шт.	6
111	Моющий концентрированный раствор	100 мл	фл.	12
112	Моющий раствор для депротенизации	для очистки гидравлической системы анализатора. Объем 1 л.	шт.	6

В своих письменных пояснениях Заказчик указал, что для оптимальной работы анализатора рекомендованы растворы БиоСистемс, которые проверены на совместимость с реагентами конкретного производителя и позволяют получить достоверный результат анализа, однако производитель оставляет пользователю возможность руководствоваться установленными законодательством конкретной страны правилами и требованиями конкретной лаборатории и использовать аналоги продукции, позволяющие не ограничивать конкуренцию. В конечном итоге, анализатор позиционируется как открытая система, с возможностью работы на реагентах и растворах других марок, при сохранении в конкретной лаборатории всех правил по контролю качества.

Позиции с 1 по 9 (реагенты) и 10-12 (растворы и промывающие жидкости) технологически и функционально связаны как с предметом торгов в целом, так

и с остальной частью спецификации в частности, так как без любой из указанных составляющих невозможно проведение соответствующих тестов и получение соответствующих результатов пациентов, что в конечном итоге является конечной целью работы на биохимическом анализаторе.

Оценив доводы сторон, а также рассмотрев материалы и документы, представленные на рассмотрение жалобы, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) указанного Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта

закупки также должен руководствоваться следующими правилами: 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 соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

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

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

Спецификацией на поставку товаров предусмотрено, что к поставке необходим, в том числе следующий товар:

- «Концентрированная системная жидкость» - Для увеличения вязкости в проводящих системах и предотвращения образования воздушных пузырей в

процессе работы анализаторов. Объем 1 л - 6шт. (пункт 10);

- «Моющий концентрированный раствор» - 100 мл – 12 фл. (пункт 11);

- «Моющий раствор для депротенизации» - для очистки гидравлической системы анализатора. Объем 1 л. – 6шт (пункт 12).

Установлено, что требования к характеристикам приобретаемого товара установлены Заказчиком в пунктах 10, 11, 12 Спецификации исходя из потребности Заказчика и в соответствии с требованиями статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона.

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

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

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

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

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

Соответственно принцип обеспечения конкуренции, закрепленный в статье 8 Закона, по мнению Комиссии, не должен толковаться в ущерб потребностям заказчиков и пониматься как запрет на осуществление закупки на поставку товара с такими качественными характеристиками, которые хотя и в наибольшей степени соответствуют потребностям заказчика, но не могут быть заказаны по причине того, что требуемым характеристикам отвечает товар

только одного производителя. Иное толкование норм Закона означало бы, что заказчики лишались бы доступа к необходимым товарам, вынужденно закупая лишь товары, которые производятся не менее чем двумя и более производителями.

Исходя из того, что предметом данного аукциона является право на заключение контракта не на изготовление химических реактивов, а на их поставку, то участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе в электронной форме и удовлетворяющий потребности Заказчика.

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

Комиссия Калужского УФАС России полагает, что при формировании объекта рассматриваемой закупки правовое значение имеет цель и результат включения соответствующих товаров в объект закупки, приобретение которых направлено на обеспечение нужды, для удовлетворения которой проводится аукцион.

Необходимо отметить, что Законом не установлен порядок формирования объекта закупки (лота), как при проведении электронного аукциона, так и при осуществлении закупок в целом, равно как в Законе отсутствует прямой запрет формировать объект закупки подобным образом, каким он сформирован при проведении данного аукциона.

В рассматриваемом случае, в рамках данного электронного аукциона осуществляется закупка товаров, которые имеют общее назначение и технологически связаны между собой в силу их функциональных характеристик и потребительских свойств, указанные товары используются для достижения единой цели.

Доказательств, подтверждающих отсутствие функциональной и технологической связи междукупаемыми Заказчиком химическими реактивами и растворами, Заявителем в Управление не представлено.

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.

В подтверждение своей аргументации о том, что обращение спорных товаров на соответствующем рынке невозможно или затруднено, Заявителем на обозрение Комиссии представлены распечатки электронных сообщений, которыми Заявитель обменивался с соответствующими хозяйствующими субъектами.

На обозрение Комиссии представителем Заявителя представлены, в частности, следующие сведения:

- распечатка электронной переписки между владельцами электронных адресов ignatev-o@yandex.ru и 25@cormay.ru ;

- распечатка электронной переписки между владельцами электронных адресов ignatev-o@yandex.ru и sokolovanv@abrisplus.ru;

Также представлен запрос в адрес info@biosystems-sa.ru, ответа на него в материалах дела не имеется.

Изучив выше названные сведения, Комиссия пришла к выводу, что подобная переписка не обладает признаками официального документа, позволяющего однозначно идентифицировать лицо, дающее ответ (разъяснение) на поставленный вопрос и его полномочия на совершение подобных действий от имени юридического лица, также в материалы рассматриваемого дела не представлены документы, подтверждающие полномочия таких лиц на дачу официальных ответов (разъяснений) от имени соответствующих хозяйствующих субъектов.

При таких обстоятельствах, данная электронная переписка не может служить надлежащим доказательством доводов Заявителя, которое Комиссия может принять во внимание.

Имеющиеся надлежащие ответы на запрос от АО «Витал Девелопмент Корпорэйшн» и РОО СПБОЕ, не свидетельствуют о невозможности поставки аналогичного товара другого производителя, т.к. исчерпывающих сведений от всех возможных на территории РФ изготовителей растворов, о невозможности поставки аналогичного товара другого производителя, в материалах дела не содержится.

Иных доказательств того, что обращение товаров, указанных в пунктах 10, 11, 12 Спецификации на соответствующем рынке невозможно или затруднено, Заявителем не представлено. Равно как не представлено доказательств того, что включение в предмет данной закупки поставки указанных товаров наряду с другими товарами фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Комиссией установлено, что в Спецификацию включены товары, имеющие общее функциональное назначение и применяющиеся в идентичной медицинской практике.

Концентрированные жидкости, моющие растворы, поставка которых предусмотрена, в частности в пунктах 10, 11, 12 Спецификации, свободно обращаются на соответствующем рынке; рынок поставок таких жидкостей и растворов имеет неограниченное количество участников; указанные жидкости и растворы могут быть приобретены как у производителя, так и дистрибьюторов, следовательно, любой участник закупки вправе приобрести данный товар и участвовать в объявленном аукционе.

Надлежащих доказательств обратного Заявителем в материалы дела не представлено.

Кроме того, Комиссия Калужского УФАС России отмечает тот факт, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 02.03.2018г. на участие в аукционе было подано 2 заявки, обе заявки были признаны соответствующими требованиям документации и допущены к участию в аукционе, что также свидетельствует об отсутствии ограничений количества участников со стороны Заказчика.

При таких обстоятельствах, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что доводы Заявителя о нарушении Заказчиком положений Закона путем установления в документации об электронном аукционе требований к товару, влекущих за собой ограничение количества участников закупки, являются недоказанными и, как следствие, необоснованными.

С учетом всех изложенных обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения жалобы, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России **решила:**

1. Признать жалобу ООО «Тульская региональная тендерная компания» **необоснованной.**

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель
комиссии:

/...../

Члены
комиссии:

/...../

/...../