

Электронной почтой, с досылкой заказным письмом с уведомлением

Главному врачу ОГБУЗ «О...»

<....>

Директору ООО «Л...»

<...>

<...>

от 17.08.2017 № 5-1920

РЕШЕНИЕ

по делу № К-24/05 о нарушении законодательства о закупках

Резолютивная часть решения объявлена «14» августа 2017 года г.
Биробиджан

В полном объеме решение изготовлено «17» августа 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Еврейского УФАС России) в составе:

Председатель
комиссии: - <...> - <...>;

- <...>;

Члены комиссии: - <...>

- <...>

- <...>;

при участии:

от Заказчика: представителя Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «О...» <...> (доверенность от 14.08.2017 № 1748),

от Заявителя: председателя Общества с ограниченной ответственностью «Л...» <...> (доверенность от 14.08.2017 б/н),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Л...» (<...>) на действия государственного заказчика – Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «О...» (<...>) при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка анализатора биохимического иммунодиагностического для Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «О...» (извещение от 28.07.2017 № 0378200002917000252), в соответствии с ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Л...» (далее – ООО «Л...», Заявитель) от 07.08.2017 б/н (вход. от 07.08.2017 № 01/5-1116) на действия государственного заказчика - Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «О...» (далее – ОГБУЗ «О...», Заказчик) при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка анализатора биохимического иммунодиагностического для ОГБУЗ «О...» (извещение от 28.07.2017 № 0378200002917000252).

Жалоба подана в соответствии с требованиями ст. 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 о контрактной системе).

В своей жалобе ООО «Л...» сообщает следующее.

28 июля 2017 года в единой информационной системе в сфере закупок по адресу: <http://www.zakupki.gov.ru> Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона (извещение № 0378200002917000252) на поставку анализатора биохимического иммунодиагностического для ОГБУЗ «О...».

Изучив содержание документации об электронном аукционе, Заявитель считает, что Заказчиком допущены нарушения ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе и ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) выразившееся в следующем.

В описании объекта закупки установлены характеристики товара, согласно которым к поставке подходит товар лишь одного производителя, а именно

аппарат KRYPTOR compact plus (компания BRAHMS). О данном факте свидетельствует п. 2 р. 3 Технического задания документации об электронном аукционе, в котором в качестве технологии, используемой в анализаторе для проведения прямых высокоспецифичных иммунофлюоресцентных измерений Заказчиком установлен метод двойной метки «трейс» (TRACE). Вышеуказанные требования к товару, в части применяемой технологии получения результата исследований, являются чрезмерными и необоснованными какой-либо объективной потребностью Заказчика.

Заявитель сообщает, что проведя анализ Технического задания документации об электронном аукционе, а также действующих актов в сфере здравоохранения приходит к выводу о том, что Заказчику оборудование требуется для пренатального скрининга, так как биохимический анализатор, использующий указанную технологию, относиться к соответствующему оборудованию для обеспечения мероприятий, направленных на проведение пренатальной диагностики нарушений развития ребенка.

Как ранее действующее законодательство (Приказ Минздравсоцразвития России от 06.07.2011 № 686н «О внесении изменения в приложение № 2 к Приказу Минздравсоцразвития России от 01.02.2011 № 71н «О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 № 1141 «О порядке предоставления субсидий бюджетам субъектов Российской Федерации на финансовое обеспечение мероприятий, направленных на проведение пренатальной (дородовой) диагностики нарушений развития ребенка»), так и ныне действующий (Приказ Минздрава России от 28.02.2013 № 95н «О форме соглашения о предоставлении субсидии из федерального бюджета бюджету субъекта Российской Федерации на финансовое обеспечение мероприятий, направленных на проведение пренатальной (дородовой) диагностики нарушений развития ребенка, и перечне оборудования и расходных материалов для проведения

пренатальной (дородовой) диагностики нарушений развития ребенка» (далее – Приказ от 28.02.2013 № 95н), указывают на то, что метод высокофлюоресцентной метки является эквивалентом технологии 2-й метки (что также подтверждает стандарт ассоциации FMF в данной сфере). Данное указание имело своей целью как раз развитие конкуренции и исключения монопольного положения на российском рынке одного производителя.

Согласно информации Росздравнадзора из открытых источников, для проведения биохимического скрининга в первом триместре беременности — измерения свободного бета-ХГ и РАРР-А на территории Российской Федерации зарегистрированы в качестве медицинских изделий иммунохимические анализаторы, в том числе:

- автоматический биохимический анализатор «Брамс Криптор Компакт Плюс», регистрационное удостоверение ФСЗ № 2011/09491 от 13.04.2011;
- анализатор флуорометрический «АвтоДельфия», регистрационное удостоверение ФСЗ № 2011/11308 от 20.12.2011;
- анализатор иммунохимический электрохемилюминесцентный «Cobas», регистрационное удостоверение ФСЗ № 2007/00478 от 25.10.2007.

Таким образом, все указанные анализаторы являются товарами одного товарного рынка и их можно применять для выполнения диагностических мероприятий, предусмотренных Порядком оказания медицинской помощи по профилю «Акушерство и гинекология (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий)» (Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 01.11.2012 № 572н).

На основании изложенного, в нарушение вышеуказанных требований законодательства о контрактной системе Заказчик не установил в Техническом задании документации об электронном аукционе параметры эквивалентности товара (в данном случае используемой технологии).

Кроме того, Заявитель дополнительно сообщает, что по ряду позиций Технического задания документации об электронном аукционе не имеющих клинической значимости для Заказчика невозможно предложить к поставке оборудования, отличное от указанного в жалобе, поскольку Техническое задание документации об электронном аукционе практически полностью дублирует характеристика одного аппарата.

На основании вышеизложенного Заявитель считает, что Заказчиком существенно нарушены положения Закона о контрактной системе.

Заказчиком представлены письменные возражения на жалобу ООО «А...», в которых изложено следующее.

В соответствии с п. 1 ч. 1, ч. 2 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать описание объекта закупки с указанием функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки, при этом Заказчик вправе устанавливать в документации об электронном аукционе требования к техническим и функциональным характеристикам объекта закупки, которые соответствуют его потребностям, обеспечивают эффективное расходование бюджетных средств и определены исходя из интересов пациентов и нужд Заказчика.

Заказчик сообщает, что Заявителем сделан неверный вывод о том, что закупаемое оборудование требуется Заказчику исключительно для пренатального скрининга.

Согласно п. 2 Технического задания документации об электронном аукционе высокоточный биохимический анализатор предназначен для определения в пробах пациентов в режиме рутинного измерения различных биохимических маркеров: PCT, AFP, NSE, PAP, SCC, Free PSA, Total PSA, CA125, CA 15-3, CA 19-9, CEA, CYFRA 21-1, TRAK, hTg, Anti-TPOn, Anti-Tgn, MR-pro ANP, MR- proADM, копептин, остеокальцин, пролактин, Free β hCG, hCG+ β , PAPP-A.

Ссылка Заявителя на Приказ от 28.02.2013 № 95н не корректна, так как данный Приказ содержит указание на перечень оборудования для пренатального скрининга (анализаторы) использующие технологию двойной метки или высокофлюорисцентной метки, так:

- анализатор Кобаш Рош использует технологию электрохемилюминесценции, а потому не подпадает под действие Приказа от 28.02.2013 № 95н;

- анализатор Делфия не удовлетворяет потребностям Заказчика, поскольку кроме маркеров пренатального скрининга Заказчику требуется осуществление иных исследований, в том числе прокальцитонина.

При этом, в Приказе от 28.02.2013 № 95н указано, что оборудование приобретается с учетом имеющейся материально-технической базы Заказчика и потребностей региона.

Как ранее изложено, потребностями Заказчика является определение в пробах пациентов в режиме рутинного измерения различных биохимических маркеров: PCT, AFP, NSE, PAP, SCC, Free PSA, Total PSA, CA125, CA 15-3, CA 19-9, CEA, CYFRA 21-1, TRAK, hTg, Anti-TPOn, Anti-Tgn, MR-pro ANP, MR- proADM, копептин, остеокальцин, пролактин, Free β hCG, hCG+ β , PAPP-A.

Исследование прокальцитонина является незаменимым для мониторинга течения сепсиса, бактериальной инфекции и оценки эффективности антибиотикотерапии.

Использование количественной методики измерения прокальцитонина позволяет оптимально контролировать курс лечения, определить опасную системную бактериальную инфекцию, принять эффективные терапевтические меры и, таким образом, значительно сократить продолжительность антибиотикотерапии в среднем на 2-4 дня¹ и время нахождения в ОРИТ в среднем на 2 дня². Систематическое количественное определение уровня ПКТ позволяет принять решение о необходимости дополнительных диагностических мер, например, микробиологического исследования, инвазивных процедур, и др.³. (¹ Kopterides P et.al. 2010, Shuetz P et.al, 2010, ² Hochreiter M et.al, 2009, ³ Blanchais T et.al.2011).

Заказчик сообщает, что закупаемое оборудование готово работать с самым малым объемом пробы для целей определения прокальцитонина - 50 мкл, что категорически важно особенно для маловесных новорожденных, слабо развитая иммунная система которых особенно предрасполагает к высокому риску возникновения сепсиса.

При этом, закупаемое оборудование осуществляет измерения таких уникальных маркеров, которые не исследуют другие аппараты, а именно:

- копептин – ранее исключение острого инфаркта миокарда (ОИМ);
- С-терминальный фрагмент провазопрессина (СТ-proAVP) прямая диагностика несахарного диабета;
- среднерегиональный проадренормедулин (MR-proADM) – надежное выделение групп риска;
- прозеренное качество диагностики маркеров щитовидной железы.

Закупка описанного оборудования на порядок улучшит качество оказываемых медицинских услуг, а также позволит в ряде случаев, быстро установить сложные для диагностики диагнозы.

На основании изложенного, в данном случае имеет место, когда нет иного способа более точно описать объект закупки, в связи с чем Техническое задание документации об электронном аукционе сформировано подобным образом, так как нет другого анализатора, который соответствовал бы Приказу от 28.02.2013 № 95н, который в свою очередь осуществляет и исследования прокальцитонина и исследования пренатального скрининга, которые необходимы Заказчику.

Учитывая материально-техническую базу Заказчика очень полезно, что можно приобрести один анализатор, который покрывает сразу несколько нужд Заказчика (пренатальный скрининг, исследование прокальцитонина и другие).

Таким образом, документация об электронном аукционе составлена в

соответствии с потребностями и нуждами Заказчика и не нарушает нормы действующего законодательства.

На основании вышеизложенного, Заказчик считает жалобу ООО «Л...» необоснованной.

В заседании Комиссии Еврейского УФАС России представитель Заявителя поддержал жалобу в полном объеме, представитель Заказчика поддержала возражения на жалобу в полном объеме.

В результате проведения правового анализа представленных документов, внеплановой проверки, заслушав доводы Заявителя, возражения Заказчика, Комиссией Еврейского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с нормой, закрепленной в ст. 1 Закона о контрактной системе, указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно ст. 6 Закона о контрактной системе 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.

28 июля 2017 года в единой информационной системе в сфере закупок по адресу: <http://www.zakupki.gov.ru> и на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» по адресу <http://www.sberbank-ast.ru> Заказчиком размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0378200002917000252 и Документация об электронном аукционе на поставку анализатора биохимического иммунодиагностического для ОГБУЗ «О...» (далее – Документация), в которых указано следующее.

Наименование объекта закупки: «Поставка анализатора биохимического иммунодиагностического для ОГБУЗ «О...».

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 250 000,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.07.2017 до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступило три заявки под №№: 1, 2, 3. По результатам рассмотрения первых частей заявок на соответствие требованиям Закона о контрактной системе и Документации, Единой комиссией принято решение о допуске всех участников закупки и о признании участников закупки участниками аукциона.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [ст. 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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.

Частью 2 ст. 33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [ч. 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.

Из толкования вышеприведенных положений Закона о контрактной системе следует, что при описании объекта закупки техническое задание должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемого товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

При формировании технического задания Заказчику в рамках Закона о контрактной системе предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наилучшей степени удовлетворяющих его потребности.

Следовательно, Заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет электронного аукциона. Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товарам.

В разделе 14 Документации Заказчиком представлено Техническое задание, согласно которому установлены требования к функциональным, техническим, качественным, эксплуатационным характеристикам товара, а также к иным показателям, связанным с определением соответствия закупаемого товара потребностям заказчика.

При этом, закупаемое оборудование представляет собой: высокоточный биохимический автоматический анализатор в комплекте с источником бесперебойного питания, сканером штрих-кодов и рабочей станцией, выполняющей функции управления биохимическим анализатором, сбора, архивирования и обработки результатов. Рабочая станция включает в себя жидкокристаллический дисплей (показывающим результаты в режиме реального времени, маркируемые различным цветом), системный блок, монитор, клавиатуру проводную, мышь оптическую, программное обеспечение на базе Windows, принтер. Высокоточный биохимический анализатор предназначен для определения в пробах пациентов в режиме рутинного измерения различных биохимических маркеров: PCT, AFP, NSE, PAP, SCC, Free PSA, Total PSA, CA 125, CA 15-3, CA 19-9, CEA, CYFRA 21-1, TRAK, hTg, Anti-TPO_n, Anti-Tgn, MR-pro ANP, MR-proADM, копептин, остеокальцин, пролактин, Free β hCG, hCG+ β , PAPP-A).

При составлении Документации Заказчиком были указаны требования к товару, обусловленные потребностям Заказчика. При формировании Технического задания Заказчиком заявлены только те требования, которые

являются существенными для Заказчика.

Кроме того, соответствие испрашиваемого Заказчиком товара техническим характеристикам продукции только одного производителя, как считает Заявитель, не является безусловным основанием, свидетельствующим об ограничении конкуренции.

В силу [ч. 2 ст. 8](#) Закона о контрактной системе 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 любых действий, которые противоречат требованиям названного Федерального [закона](#), в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

При этом, согласно п. 4 ст. 3 Закона о контрактной системе участником закупки является любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с [п.п. 1 п. 3 ст. 284](#) Налогового кодекса Российской Федерации [перечень](#) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Заявителем к жалобе не предоставлено доказательств, подтверждающих установление Заказчиком в Документации требований к техническим характеристикам поставляемого оборудования, ограничивающих количество участников закупки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.07.2017 на участие в электронном аукционе поступило три заявки от участников закупки под №№: 1, 2, 3.

Таким образом, товар с предложенными Заказчиком параметрами может быть поставлен неопределенным количеством поставщиков.

Кроме того, Заявитель не является производителем данного оборудования, а выступает как поставщик-продавец, приобретающий товары для покупателя, и не ограничен в выборе контрагентов, у которых он может приобретать товары, в том числе по характеристикам, предложенным

Заказчиком.

Следовательно, Заказчик правомерно описал объект закупки, не нарушив правила его описания, установленные в [ч. 1 ст. 33](#) Закона о контрактной системе, поскольку при формировании Технического задания Заказчик включил в Документацию такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям и Документация, разработанная и утвержденная подобным образом, не противоречит положениям [Закона](#) о контрактной системе, в том числе, не приводит к ограничению количества участников закупки.

Включение в Документацию Заказчиком определенных параметров товара не создало одним участникам закупки преимущество перед другими и не привело к ограничению количества участников закупки.

Таким образом, Комиссией Еврейского УФАС России, в ходе рассмотрения жалобы ООО «Л...», изучения материалов дела, проведения внеплановой проверки нарушений требований Закона о контрактной системе, Закона о защите конкуренции не установлено.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, 106, 107 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

Р Е Ш И Л А:

Жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Л...» на действия государственного заказчика – Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «О...» при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка анализатора биохимического иммунодиагностического для Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «О...» (извещение от 28.07.2017 № 0378200002917000252) признать необоснованной.

Председатель комиссии

<...>

Члены

КОМИССИИ:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Еврейской автономной области.