

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/33-146/2021

04 марта 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 04.03.2021г.

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председательствующего Комиссии:

..... заместителя начальника отдела,

членов Комиссии:

.....главного специалиста-эксперта,

..... ,главного специалиста-эксперта,

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок) и Административного регламента 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «ИМБИОТЕСТ» на положение документации при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на закупку наборов реагентов для определения антител к коронавирусу для нужд ГБУЗ ВО "Муромская городская больница №3" (№ закупки 0128200000121000642).

03.03.2020 г. в соответствии с пунктом 3.32 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией объявлен перерыв до 04.03.2020г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/33-146/2021 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

25 февраля 2021г. во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «ИМБИОТЕСТ» (далее – заявитель, общество) на положение документации при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на закупку наборов реагентов для определения антител к коронавирусу для нужд ГБУЗ ВО "Муромская городская больница №3" (№ закупки 0128200000121000642).

Заявитель в своей жалобе изложил следующее.

1. ООО «ИМБИОТЕСТ» считает, диапазоны объемов, указанные в первой и второй позициях Технического задания должны быть увеличены, так как данные характеристики не влияют на результат исследований и не изменяют диагностического средства (у разных производителей объем реагентов разные), тем самым увеличив количество участников, обеспечив конкурентную закупку.
2. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком размещено в ЕИС разъяснение положений документации об Аукционе, не содержащее надлежащий ответ на запрос о даче разъяснений положений документации об Аукционе.

Таким образом, по мнению заявителя жалобы в действия заказчика имеется нарушение Закона о контрактной системе в сфере закупок, а также усматриваются признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В пояснениях, в обоснование правомерности действий ГБУЗ ВО "Муромская городская больница №3" указано следующее.

1. Заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования к товару, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе детализировать предмет закупок.

Во-первых, при установлении требований к товару мы руководствовались исключительно своей потребностью в наборах, опытом работы с подобными реагентами, собственным опытом работы и отзывами коллег об исследованиях по определению антител к SARS-Cov-2, и главное, технологическим процессом, сложившимся в лаборатории. Требования к объемам реагентов установлены Заказчиком в соответствии с потребностью лаборатории в обеспечении возможности полно и оптимально использовать весь набор при дробных постановках малыми партиями, а также для возможности постановки планшета целиком на полуавтоматическом анализаторе без необходимости дробления реагента на несколько флаконов. Диапазон объемов реагентов указан для правильной дробной работы с набором.

Потребность Заказчика в приобретении объекта закупки с характеристиками, установленными в документации об электронном аукционе, формировалась с учетом обеспечения высокого уровня качества и оптимальных сроков экспертных исследований, исходя из практики лаборатории, выбранные характеристики повышают удобство использования набора реагентов в рабочем процессе, и весь технологический процесс построен исходя из данных объемов реагентов.

Во-вторых, по имеющимся у заказчика сведениям совокупности требований к диапазонам объемов соответствуют наборы реагентов различных производителей. Заказчик располагает копиями инструкций наборов реагентов для определения антител к коронавирусу, подтверждающих данное утверждение (Приложение 1. Инструкции по применению).

На текущий момент на рынке медицинских изделий зарегистрировано более 30 наборов реагентов для определения антител к SARS- Cov-2, производимых разными заводами-изготовителями (Приложение №2. Регистрационные удостоверения на медицинские изделия). Наборы для определения антител к SARS-Cov-2 выпускаются менее года, ситуация на рынке очень быстро меняется. Законодательством не предусмотрена обязанность Заказчика проводить полные маркетинговые исследования рынка наборов реагентов для определения антител к SARS-Cov-2. Заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников размещения заказа, и Федеральный закон №44-ФЗ не обязывает при определении характеристик поставляемого товара в документации об аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара. Данное мнение подтверждается выводами Восьмого арбитражного апелляционного суда в Постановлении по делу N08АП-11210/2014.

В-третьих, наборы реагентов находятся в свободной продаже на рынке медицинских изделий - любой участник закупки может предложить к поставке товар собственного производства, либо купить такой товар у иных производителей. Выбор возможных контрагентов, у которых

потенциальный участник закупки может приобретать товар, характеристики которого соответствуют требованиям Заказчика, документацией закупки не ограничены.

2. Законом 44-ФЗ не определены критерии содержания разъяснений документации об электронном аукционе.

Заказчиком с соблюдением сроков были представлены ответы на запросы разъяснений в полном объеме, и такого содержания, которые не изменили суть положений документации об электронном аукционе в соответствии с Законом 44-ФЗ.

На основании изложенного заказчик просит признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

15.02.2020г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0128200000121000642 на закупку наборов реагентов для определения антител к коронавирусу для нужд ГБУЗ ВО "Муромская городская больница №3".

Начальная (максимальная) цена контракта: 973 812,60 рублей.

В соответствие с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Статья 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок предписывает заказчику при описании в документации о закупке объекта закупки руководствоваться правилами, изложенными в указанной статье.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии 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 Закона о контрактной системе заказчику предписано 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе определено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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. Документация о закупке 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 совокупности вышеуказанных норм следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Закона о контрактной системе в сфере закупок, при описании объекта закупки должны таким образом прописать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые ему необходимы, а с другой стороны, соблюдать стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Проанализировав Техническое задание документации об электронном аукционе (номер извещения 0128200000121000642) Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующему.

Код по КТРУ	Наименование товара	Значение показателей товара		
		Описание по КТРУ	Дополнительные характеристики	
21.20.23.110-00010650	SARS Коронавирус антитела класса иммуноглобулин G (IgG) ИВД, набор, иммуноферментный анализ (ИФА)	Набор реагентов и других связанных с ними материалов, предназначенный для качественного и/или количественного определения антител класса иммуноглобулин G (IgG) к коронавирусу (coronavirus), вызывающему тяжелый острый респираторный синдром (SARS-CoV), в клиническом образце методом иммуноферментного анализа (ИФА).	Объем ТМБ	от не менее 12, до не более 13 мл
			Объем стоп-реагента	от не менее 12, до не более 13 мл
			Стабильность приготовленного промывочного раствора при температуре от 2°C до 8°C	не менее 4 недель
			Одинаковое количество промывок после инкубации с образцами и конъюгатом	соответствие
			Объем положительного контрольного образца	от не менее 1,5, до не более 2 мл
			Объем отрицательного контрольного образца	от не менее 2, до не более 2,5 мл

			Возможность исследования сывороток, хранение которых, с момента забора крови и их получения, осуществлялось в температурном диапазоне от 2°C до 8°C	не менее 5 недель
			Возможность использования контрольных образцов, конъюгата и раствора ТМБ после вскрытия флаконов в течение всего срока годности набора	соответствие
			Объем внесения стоп-реагента в одну лунку планшета	100 мкл
21.20.23.110-00010649	SARS Коронавирус антитела класса иммуноглобулин М (IgM) ИВД, набор, иммуноферментный анализ	Набор реагентов и других связанных с ними материалов, предназначенный для использования при качественном и/или количественном определении антител к коронавирусу, вызывающему тяжелый острый респираторный синдром (SARS-CoV), класса иммуноглобулин М (IgM) в клиническом образце методом иммуноферментного анализа (ИФА).	Количество определений	не менее 96
			Наличие планшета с иммобилизованными антителами к IgM человека	соответствие
			Суммарное время инкубации	не более 85 минут
			Готовые однокомпонентные растворы конъюгата и ТМБ, не требующие разведения	соответствие
			Объем конъюгата	от не менее 11, до не более 13 мл
			Объем ТМБ	от не менее 12, до не более 14 мл
			Объем концентрата промывочного раствора	от не менее 28, до не более 30 мл
			Объем положительного контрольного образца	от не менее 0,5, до не более 1,5 мл
			Объем отрицательного контрольного образца	от не менее 1, до не более 2,5 мл
			Объем стоп-реагента	от не менее 12, до не более 13 мл
			Одинаковое количество промывок после инкубации с образцами и конъюгатом	соответствие

			Объем внесения стоп-реагента в одну лунку планшета	100 мкл
			Возможность использования набора после вскрытия в течение всего срока годности	соответствие

Закон о контрактной системе в сфере закупок не обязывает заказчика устанавливать требования к характеристикам услуги, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок для государственных нужд.

В связи с выше установленным Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу, что при формировании Технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Как пояснил в мотивированном отзыве Заказчик, формируя данные требования к характеристикам товара, заказчик определил свои потребности с учетом специфики своей деятельности и имеющейся потребности в закупке необходимого товара, которые в свою очередь, являются значимыми для заказчика и необходимы для выполнения соответствующих функций медицинского учреждения.

2. В соответствии с частью 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос.

Частью 5 статьи 65 Закона о контрактной системе установлено, что разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Комиссия, изучив Запрос и Разъяснения, приходит к выводу, что Разъяснения не противоречат требованиям Закона о контрактной системе в сфере закупок, довод Заявителя не находит своего подтверждения.

Кроме изложенного, на основании части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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.

Контрольный орган в сфере закупок установил факт того, что заявителем жалобы не было предоставлено объективных документов и достоверных доказательств, свидетельствующих о нарушении заказчиком положений Закона о контрактной системе в сфере закупок, о создании одним участникам закупки преимуществ перед другими.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ИМБИОТЕСТ» на положение документации при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на закупку наборов реагентов для определения антител к коронавирусу для нужд ГБУЗ ВО "Муромская городская больница №3" (№ закупки 0128200000121000642) по доводам, изложенным в ней, необоснованной.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председательствующий Комиссии

Члены Комиссии

.....