



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-3641/2022

г. Екатеринбург

15.11.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заявителя в лице ИП Пономаревой Е.П.,

— в отсутствие представителей заказчика в лице ГАУЗ СО «Краноуральская ГБ», уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы, направившего в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области копии документов, запрошенных уведомлением о поступлении жалобы № ОК/9023/22 от 09.11.2022г.,

рассмотрев жалобу ИП Пономаревой Е.П. с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «Краноуральская ГБ», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении запроса котировок в электронной форме на реагенты для автоматических гематологических анализаторов серии Swelab Alfa (извещение № 32211810211) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ИП Пономаревой Е.П. (вх. № 11591-ЭП/22 от 08.11.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «Краноуральская ГБ», его комиссией Закона о закупках при проведении запроса котировок в электронной форме на реагенты для автоматических гематологических анализаторов серии Swelab Alfa (извещение № 32211810211), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что положения закупочной документации не соответствуют требованиям действующего законодательства в части описания объекта закупки.

Заслушав доводы представителя заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг ГАУЗ СО «Краноуральская ГБ» (далее по тексту - Положение) утвержденного Наблюдательным советом ГАУЗ СО «Красноуральская ГБ» и размещенного в единой информационной системе 19.10.2022г. в редакции № 11.

01.11.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211810211 на реагенты для автоматических гематологических анализаторов серии Swelab Alfa.

Начальная (максимальная) цена договора 409 033,38 руб.

В силу п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

Согласно п. 78 Положения в извещении об осуществлении конкурентной закупки, конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, указывается, в том числе:

3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с пунктом 75 настоящего положения (при необходимости); В соответствии с п. 207 Положения извещение о проведении запроса котировок помимо информации, указанной в пункте 86 настоящего положения, должно содержать следующие сведения, в том числе:

Согласно ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета 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 влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с п. 75 Положения при описании в документации о закупке, в том числе участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Федерального закона N 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Заказчиком в части «Описание предмета закупки» извещения установлены функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики (при необходимости), поставляемых товаров, в том числе:

№ п/п	Наименование товара	Технические характеристики, в том числе	Кол-во	Ед.изм.
1	Изотонический дилуент	Изотонический дилуент является гематологическим разбавителем и используется для подсчета и определения размера клеток в автоматических гематологических анализаторах серии Swelab Alfa. Активные ингредиенты: Соли для изотонической стабильности <1,5%, Буферные вещества <0,3%, Противомикробные препараты <0,1% Консерванты: Стабилизирующий раствор, содержащий буферные соли с антимикробными веществами для предотвращения загрязнения бактериями и плесенью. Срок годности: 36 месяцев от даты производства, при условиях хранения от + 4°С до +35°С. Не допускать замораживания. Реагент стабилен в течение срока годности, обозначенного на упаковке. Упаковка: Контейнеры из полиэтилена низкой плотности упакованы в картонные коробки. 20 литров (21,2 кг). Характеристики: рН - 6.70 - 6.90 осмотическое давление (мОсм/кг) - 294 – 312 Проводимость - 16.98 – 17.93 мс Внешний вид - прозрачная, бесцветная жидкость.	20	шт
2	Гемолизирующий реагент	Гемолизирующий реагент является гемолитическим безцианидным реагентом и используется для подсчета и определения размера клеток в автоматических гематологических анализаторах Swelab Alfa. Активные ингредиенты: Соли < 1,5% Четвертичные соли аммония < 1%. Срок годности: 36 месяцев от даты производства, при условиях хранения от + 4°С до +35°С. Не допускать замораживания. Реагент стабилен в течение срока годности, обозначенного на упаковке. Упаковка: Контейнеры из полиэтилена низкой плотности упакованы в картонные коробки. 5 литров (5,4 кг). Характеристики: рН - 7.80 - 8.30 осмотическое давление (мОсм/кг) - 295 – 330 Проводимость - 17.75 – 18.25 мс Внешний вид - прозрачная, бесцветная жидкость	2	шт

В письменных пояснениях по указанным в жалобе признакам нарушения Закона о закупках заказчик указал, что описание объекта закупки составлялось заказчиком исходя из своих потребностей.

Анализатор гематологический «Swelab Alfa», используемый заказчиком, может функционировать только с разрешенными компанией «Boule» реагентами (на основании п. 11.4. руководства по эксплуатации Swelab Alfa, Приложение № 1, на основании паспорта - Приложение № 2).

В названии предмета закупки и описании предмета закупки заказчиком указано, для какого оборудования осуществляется закупка реагентов, в частности наименование предмета закупки: Реагенты для автоматических гематологических анализаторов серии Swelab Alfa».

На основании Инструкции по применению медицинского изделия «Реагенты in vitro для гематологических исследований» предназначенных для выполнения анализов крови и обслуживания гематологических анализаторов «Swelab Alfa» и Технических документов заказчиком составлено описание предмета закупки.

Положения действующего законодательства о закупках позволяют заказчику устанавливать такие характеристики предмета закупки, которые наиболее полно отвечают его потребностям и позволяют определить соответствие закупаемого товара.

В Инструкции по применению медицинского изделия «Реагенты in vitro для гематологических исследований» предназначенных для выполнения анализов крови и обслуживания гематологических анализаторов «Swelab Alfa» содержатся следующие сведения:

Информация (состав):

№ по кат.	Наименование
1504462	Изотонический дилуент Swelab AlfaDiluent RFID, 20 л
1504463	Гемолизирующий реагент Swelab AlfaLyse RFID, 5 л

Вышеуказанный перечень реагентов соответствует установленным заказчиком по позициям № 1, № 2, описания предмета закупки, закупочной документации, характеристикам закупаемого товара.

Комиссией установлено, что руководство по эксплуатации медицинского изделия содержит следующие требования:

- глава 1.1 «Используйте только оригинальные запчасти и разрешенные производителем реагенты, контроли крови, калибраторы и очистители. (При использовании заменителей гарантия может быть прекращена);

- глава 2.4. «Поддерживаемые реагенты: Гемолизирующий реагент и изотонический разбавитель, именуемые в дальнейшем, как «Lyse» и «Diluent». (Специально разработанные компанией Boule для счетчиков гематологических SwelabAlfa серии.);»

- глава 4.4. «Прибор «SwelabAlfa» работает со специальными реагентами производства компании Boule с целью оптимального функционирования. Перед анализом проб анализатор должен распознать контейнеры с реагентами. Идентификация реагентов выполняется путем сканирования или ввода вручную штрихкодов на контейнерах с реагентами»;

- глава 11.4 «Используйте только разрешенные компанией Boule реагенты. Игнорирование данного требования может привести к ошибочным результатам и повреждениям».

Указания производителя оборудования о необходимости использования расходных материалов и реагентов носят императивный характер.

В соответствии с письмом Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от 05.02.2016г. № 09-С-571-1414 возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется производителем медицинского оборудования. Совместное применение таких изделий без проведенных экспертиз, на совместимость, может привести к причинению вреда жизни, здоровью граждан и медицинских работников.

Аналогичная позиция изложена в письме Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от 22.06.2017г. №04-31270/17, а именно, совместная эксплуатация отдельно зарегистрированных медицинских изделий одного производителя и принадлежностей (в том числе реагентов и расходных материалов) другого возможна при условии указания в документации производителя возможности совместного использования и подтверждения результатами экспертиз качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, в том числе в комплекте регистрационной документации».

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Исходя из требований Закона о закупках, а также Положения, описание объекта закупки устанавливается заказчиком самостоятельно, исходя из его потребностей.

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 целям эффективного использования финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Ссылка заявителя на положения Письма ФАС России № ИА/44536/16 от 01.07.2016г. является несостоятельной, так как в указанном письме ФАС России разъясняет правовую позицию контрольного органа относительно положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в то время как обжалуемая закупка осуществляется заказчиком на основании положений Закона о закупках.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что описание объекта закупки, установленное заказчиком в извещении, содержит технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики предмета закупки, соответствующие потребностям заказчика, описание объекта закупки составлено в соответствии с требованиями ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

В оспариваемых действиях заказчика нарушений Закона о закупках, Положения не выявлено.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ИП Пономаревой Е.П. признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ГАУЗ СО «Краноуральская ГБ», закупочной комиссии заказчика нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ГАУЗ СО «Краноуральская ГБ», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.