

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12573/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.09.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «МЕДЛИДЕР», ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России;

в отсутствие представителей ООО «РТС-тендер», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 18.09.2023 № НП/39342/23,

рассмотрев жалобу ООО «МЕДЛИДЕР» (далее — Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на закупку расходных материалов для рентгенохирургических вмешательств (реестровый № 32312730177, далее — Закупка) (далее - Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

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

Жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотрено статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя при проведении Закупки отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 части 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Лечебно-реабилитационный центр» Министерства здравоохранения Российской Федерации (в ред. от «03» апреля 2023 года № 15), утвержденного решением Наблюдательного совета ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России Протокол от 03.04.2023 г. № 4 (далее - Положение о закупке).

В силу части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что 01.09.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312730177 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на закупку расходных материалов для рентгенохирургических вмешательств.

Согласно пункту 9.1 протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства № 203/23-А от 11.09.2023 участник с номером заявки 1 (далее - Заявитель) «п. 4 Стент внутрисосудистый предлагает поставить товар не соответствует техническим требованиям Заказчика по параметру совместимости с проводником – на сайте производителя 0,038'', у Заказчика ТЗ не более 0,035'' [https://docviewer.yandex.ru/?tm=1694590562&tid=ru&lang=ru&name=ALVIMEDICA\\_TIBBI\\_URUNLER\\_catalog.pdf&text=isthmus+logic+alvimedica&url=https%3A//medtehural.ru](https://docviewer.yandex.ru/?tm=1694590562&tid=ru&lang=ru&name=ALVIMEDICA_TIBBI_URUNLER_catalog.pdf&text=isthmus+logic+alvimedica&url=https%3A//medtehural.ru) указан кобальт – хромовый сплав, что не соответствует требованиям технического задания Заказчика. Заказчиком будет направлен запрос производителю для подтверждения информации.

Руководствуясь пп. 2.8.4 части 2.8 документации на проведение аукциона в электронной форме и пп. 1.10.6 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Лечебно-реабилитационный центр» Министерства здравоохранения Российской Федерации, Комиссия приняла решение об отказе в допуске к аукциону участнику с номером заявки 1 в связи с тем, что заявка участника с номером заявки 1 не соответствует всем требованиям».

В свою очередь, пунктом 3 технического задания закупочной документации установлены качественные и количественные характеристики предмета закупки, в частности, в отношении оспариваемой позиции 4:

Стент саморасширяющийся периферический многоцелевой	Наличие	
Материал стента	Кобальт-хромовый сплав или нитинол	
Доступные диаметры стента, мм	От 4 до 24 (не менее трех типоразмеров)	
4 Стент внутрисосудистый	Доступные длины стентов, мм	35 не менее 12 месяцев на дату поставки товара
	Длина системы доставки, см	Не более 135
	Количество рентгенконтрастных маркеров	Не менее 2
	Совместимость с проводником ≤ 0,035"	Наличие

Согласно пункту 2.3.1 закупочной документации заявка на участие в аукционе состоит из двух частей.

В свою очередь, пунктом 2.3.2 закупочной документации установлено, что первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме для СМСП должна содержать предложение участника аукциона в электронной форме для СМСП в отношении предмета закупки, включая:

- а) согласие участника аукциона в электронной форме для СМСП на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме для СМСП. Такое согласие может включаться в состав первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме для СМСП с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки;
- б) в случаях, предусмотренных аукционной документацией, за исключением случаев включения в аукционную документацию проектной документации, утвержденной в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, конкретные показатели в отношении товара, работы, услуги, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации;
- в) указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии);
- г) наименование страны происхождения товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг. Отсутствие указанной в настоящем пункте информации в составе заявки на участие в аукционе в электронной форме для СМСП не является основанием для отклонения такой заявки;
- д) информацию о нахождении товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, в отношении которого Правительством Российской Федерации установлена минимальная доля закупок товаров российского происхождения, в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, либо реестре промышленной продукции, произведенной на территории государства – члена Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, либо едином реестре российской радиоэлектронной продукции с указанием номера реестровой записи. Отсутствие указанной в настоящем пункте информации в составе заявки на участие в аукционе в электронной форме не является основанием для отклонения такой заявки.

Также согласно пункту 21 информационной карты первая часть заявки должна содержать следующие документы и сведения в отношении участника аукциона, а также каждого из лиц, выступающих на стороне участника аукциона:

- сведения о согласии участника закупки на поставку товара, соответствующие требованиям настоящей документации об аукционе, на условиях, предусмотренных такой документацией.

- предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара и иные предложения об условиях исполнения договора – по форме, установленной аукционной документацией (предоставляется по Форме 1 документации об аукционе).

В случае содержания в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме сведений об участнике аукциона и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

В свою очередь, формой первой части заявки установлено, что конкретные показатели товара, предлагаемого к поставке, должны быть предоставлены участником закупки в первой части заявки в объеме, установленном документацией об электронном аукционе (то есть, по каждому показателю).

Между тем, Комиссия проанализировала техническое предложение Заявителя и установила, что в отношении позиции 4 указаны следующие характеристики:

4	Отсутствует	94	4480	Стент внутрисосудистый	Италия	Стент саморасширяющийся периферический многоцелевой	Наличие	
				Стенты периферические самораскрывающиеся CARBOSTENT, варианты исполнения Easy Flype, с системой доставки		Материал стента	нитинол	
						Доступные диаметры стента, мм	6, 7, 8 (три типоразмера)	
						Доступные длины стентов, мм	20, 40, 60, 80, 100, 120, 150 (семь типоразмеров)	шт 35
						Длина системы доставки, см	135	ФСЗ 2012/13064
				"СИД С.п.А"		Количество рентгенконтрастных маркеров	2	
						Совместимость с проводником 0,035"	Наличие	

То есть, Заявителем были предложены характеристики, соответствующие требованиям технического задания закупочной документации.

Вместе с тем на заседании Комиссии Заказчик отметил, что им был произведен анализ характеристик по позиции 4 на официальном сайте производителя, в результате которого характеристика «кобальт – хромовый сплав» не соответствует требованиям технического задания Заказчика.

Таким образом, по мнению Заказчика, с учетом информации из открытых источников у Заказчика не было оснований признавать заявку Заявителя соответствующей закупочной документации.

В свою очередь, Комиссия считает необходимым отметить, что Заказчик ссылается на информацию, опубликованную в свободном доступе.

Между тем, Комиссия установила, что Заказчиком не были представлены документы, подтверждающие направление каких-либо запросов производителю.

Соответственно, Заказчик указал, что на момент рассмотрения заявок у него отсутствовала информация от производителя или дистрибьютера.

В свою очередь, Комиссия обращает внимание, что информация из открытых источников подвержена изменению и не является офертой по смыслу статьи 435 Гражданского кодекса Российской Федерации, в связи с чем закупочная комиссия Заказчика не может оперировать данными из такого источника, отклоняя заявку Заявителя.

Характеристики товара, указанные производителями товара на официальных сайтах на момент рассмотрения заявки могут быть уже не актуальны, и изменены без предварительного уведомления потенциальных покупателей вследствие изменившейся потребности рынка в отношении данного товара либо производственной необходимости.

В свою очередь, в рассматриваемом случае для принятия решения о несоответствии заявки Заявителя требованиям технического задания Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

При этом Заказчик официальных запросов производителю на момент рассмотрения заявок не направлял, в своих выводах руководствуясь исключительно информацией с официального сайта.

Таким образом, Комиссия указывает, что выводы Заказчика о предоставлении основаны лишь на субъективной оценке официального сайта.

Соответственно, Комиссия отмечает, что Заказчиком не представлено подтверждающих его позиции доказательств относительно правомерности отклонения заявки Заявителя по оспариваемым характеристикам.

При этом Заявителем в составе жалобы было представлено письмо от 25.09.2023 Исх.№ 01-02/108, согласно которому ООО НПО «Деост» является официальным дистрибьютером компании CID S.p.A. (Италия) и подтверждает следующие характеристики товара «Стент периферический самораскрывающийся CARBOSTENT, вариант исполнения Easy Flype с системой доставки (регистрационное удостоверение ФСЗ 2012/13064) производства CID S.p.A. (Италия):

- материал стента — нитинол;

- совместимость с проводником 0,035" — наличие.

Таким образом, Управление считает необходимым отметить, что у Заявителя есть в наличии документальное подтверждение, что предоставленное техническое предложение соответствует требованиям технического задания.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя отклонена Заказчиком неправомерно и не в соответствии с требованиями Закона о закупках. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы.

В свою очередь, Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЕДЛИДЕР» (ОГРН: 1152468017130, ИНН: 2460088801) на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (ОГРН: 1067746916632, ИНН: 7733574898) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.