

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15138/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
11.10.2022 г. Москва

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

.....

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Медариус», ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России,

рассмотрев жалобу ООО «Медариус» (далее — Заявитель) на действия ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку генератора ультразвукового хирургической системы для нужд РГНКЦ ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России в 2022 году (реестровый № 32211682243) (далее — Закупка)

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.

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, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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, 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 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 закупок 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре. По мнению Заявителя, ни одно из оснований, указанных в п. 3.6 Закупочной документацией не может являться причиной для отклонения, так как заявка Заявителя полностью соответствует указанным требованиям.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Согласно 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.

Комиссией установлено, что 09.09.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС - Тендер», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку генератора ультразвукового хирургической системы для нужд РГНКЦ ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России в 2022 году (реестровый № 32211682243) (далее – аукцион, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 32211682243 от 28.09.2022 заявка Заявителя была признана не допущенной для дальнейшего участия на основании несоответствия заявки участника закупки требованиям документации закупки: Код вида медицинского изделия, указанный в государственном реестре медицинских изделий для оборудования, предлагаемого в заявке участника, не соответствует коду вида медицинского изделия, указанному в техническом задании.

Так, подпунктом 12 пункта 4.4 Информационной карты Заявка на участие в аукционе должна включать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение при его наличии) предлагаемого для поставки товара или в случае закупки работ, услуг, для выполнения или оказания которых используется товар. Наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе приоритета товаром российского происхождения в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе;

Согласно подпункту 10 пункта 4.4 Информационной карты участнику в составе заявки необходимо представить документы (их копии), подтверждающие соответствие товаров, работ, услуг требованиям законодательства Российской Федерации к таким товарам, работам, услугам, если законодательством Российской Федерации установлены требования к ним и представление указанных документов предусмотрено аукционной документацией – копия регистрационного удостоверения (или сведения о регистрационном удостоверении).

Приложением к Информационной карте установлена форма заявки на участие, в которой участник предлагает товар.

В соответствии с пунктом 1 Раздела IV (Техническая часть) Закупочной документации установлено, что предмет договора, краткое наименование предмета закупки: Поставка генератора ультразвуковой хирургической системы для нужд РГНКЦ ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России в 2022 году.

Код по номенклатурной классификации медицинских изделий: 127230

Согласно инструкции по заполнению первой части заявки в первой части заявки участник закупки должен указать конкретное значение установленного заказчиком показателя в соответствии с требованиями настоящей инструкции. При указании конкретных характеристик участник закупки обязан руководствоваться настоящей инструкцией и учесть, что указание единиц измерения всех параметров является обязательным. Участник закупки в заявке в обязательном порядке указывает как конкретные значения параметров, так и единицы измерения.

На основании пункта 3.6 Информационной карты участник закупки не допускается к участию в электронном аукционе в следующих случаях:

- 1) выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, предусмотренных в пункте 2 настоящей информационной карты;
- 2) несоответствие предлагаемого участником закупки товара, работ, услуг установленным документацией о закупке к закупаемым товарам, работам, услугам требованиям;
- 3) несоответствие заявки требованиям к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, в том числе непредоставление обязательных документов и сведений, предусмотренных документацией о закупке;
- 4) при наличии в заявке предложения о цене договора;
- 5) предоставление в составе заявки на участие в закупке заведомо ложных, недостоверных, противоречащих друг другу сведений об участнике закупки и (или) привлекаемых соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков);
- 6) предоставление в составе заявки на участие в закупке заведомо ложных, недостоверных, противоречащих друг другу сведений о товарах, работах, услугах, являющихся предметом закупки и (или) о цене договора;
- 7) нарушение порядка и (или) срока подачи заявки на участие в закупке;
- 8) несоответствие привлекаемых участником закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, соисполнителей) установленным в документации о закупке требованиям к указанным третьим лицам;
- 9) несоответствие лиц (одного из лиц), выступающих на стороне одного участника закупки, требованиям к участникам закупки, установленным в документации о закупке.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение, в котором указаны технические характеристики предлагаемого к поставке товара «Генератор электрохирургический, ультразвуковой G 11, с принадлежностями».

При этом, Заявитель в своем техническом предложении указал код товара по номенклатурной классификации медицинских изделий: 127500.

Также Заявителем в составе заявки было представлено регистрационное

удостоверение на медицинское изделие № ФСЗ 2012/11599 от 14.03.2012.

Таим образом, Заявителем в составе заявки указан код вида медицинского изделия с регистрационным удостоверением № ФСЗ 2012/11599 от 14.03.2012, который не соответствует коду вида медицинского изделия, указанному в пункте 1 Технического задания.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что номенклатурная классификация медицинских изделий по видам содержит числовое обозначение вида медицинского изделия - идентификационный уникальный номер записи, наименование вида медицинского изделия, описание вида медицинского изделия, содержащее соответствующие классификационные признаки вида медицинского изделия, указываемые в зависимости от назначения медицинского изделия (Приказ Министерства Здравоохранения Российской Федерации 6 июня 2012 г. N 4н), следовательно, код вида не влияет на функционально-технические характеристики медицинского изделия, не образует и не может образовать описания объекта закупки.

Также Заявителем в подтверждение доводов было представлено письмо ФАС России от 09.09.2022 № АК/84174/22 о рассмотрении обращения ООО «Дельрус МРЦ» по вопросу разъяснения письма ФАС России от 05.07.2022 № ПИ/64401/22, в котором указано, что «различие или соответствие кода медицинского изделия участника закупки и кода медицинского изделия, указанного в позиции каталога КТРУ, не предусмотрено Законом о контрактной системе в качестве условия допуска или отказа в допуске участнику закупки».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что между Минздравом России и Заказчиком заключено Соглашение о предоставлении из федерального бюджета субсидии в соответствии с абзацем вторым пункта 1 статьи 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации» от 11.03.2022 № 056-02-2022-280 (далее – Соглашение), предусматривающее предоставление субсидии в размере 49 512 040,00 рублей на приобретение в 2022 году объектов особо ценного движимого имущества в количестве 9 штук согласно Заявки, о потребности федеральной медицинской организации в приобретении медицинского оборудования в рамках реализации федерального проекта «Борьба с онкологическими заболеваниями» по дооснащению медицинскими изделиями федеральных медицинских организаций в 2022 году (письмо от 30.09.2020 № 01/2772). В указанной Заявке Учредителем – Минздравом РФ определен, в том числе, код вида медицинского изделия, разрешенного к приобретению.

Согласно пункту 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2021 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, прошедших государственную регистрацию в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Государственная регистрация медицинских изделий проводится в соответствии с Правилами государственной регистрации медицинских изделий, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2012 № 1416 (далее – Правила), согласно которым каждому медицинскому изделию, зарегистрированному на территории РФ, должен быть присвоен вид согласно номенклатурной классификации медицинских изделий.

Фактически номенклатурный вид медицинского изделия определяет его положение среди множества других и идентифицирует характерный набор медицинских и технических характеристик (область применениями, инвазивность, стерильность, частота применения, эксплуатационные и конструктивные особенности), свойственных изделию.

В соответствии с пунктом 8 Правил для государственной регистрации медицинского изделия (за исключением медицинских изделий, включенных в перечень) разработчик, производитель (изготовитель) медицинского изделия или уполномоченный представитель производителя (изготовителя) (далее - заявитель) представляет либо направляет в регистрирующий орган заявление о государственной регистрации медицинского изделия, а также документы, указанные в пункте 10 Правил.

Подпунктом «з» пункта 9 Правил установлено, что в заявлении о государственной регистрации медицинского изделия (далее - заявление о регистрации) указывается вид медицинского изделия в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий.

Таким образом, по итогу проведенной государственной регистрации медицинских изделий каждому регистрационному удостоверению на медицинские изделия присваиваются соответствующие коды видов медицинских изделий.

В настоящее время, в связи с изданием постановления Правительства РФ от 31.05.2018 № 633 «О внесении изменений в Правила государственной регистрации медицинских изделий», код вида более не указывается в бланке регистрационного удостоверения. Однако он присваивается и хранится в реестровой записи медицинского изделия.

Кроме того, согласно абзацу 4 пункта 5 Правил при изменении вида медицинского изделия в рамках работы по формированию и ведению номенклатурной классификации медицинских изделий по видам, утверждаемой Министерством здравоохранения Российской Федерации, регистрирующий орган вносит в реестровую запись государственного реестра медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий (далее - государственный реестр), соответствующее изменение и уведомляет об этом юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, на имя которого выдано регистрационное удостоверение на медицинское изделие, вид которого изменен, в течение 20 рабочих дней с даты внесения изменения в реестровую запись государственного реестра.

Таким образом, Заказчиком по соглашению с Минздравом РФ осуществлена закупка медицинского оборудования с конкретным кодом по номенклатурной классификации медицинских изделий 127230 Генератор ультразвуковой хирургической системы, указание на данный код вида медицинского изделия также содержится в Техническом задании, являющимся неотъемлемой частью Закупочной документации.

Вместе с тем, регистрационному удостоверению ФСЗ 2012/11599 от 14.03.2012, представленному Заявителем в составе заявки, соответствует код вида 127230, который был указан в Закупочной документации. При этом, согласно данным

Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения (roszdravnadzor.gov.ru) 29 августа 2022 года в Регистрационное удостоверение были внесены изменения, в соответствии с которым код вида: 127500.

В свою очередь, Комиссией установлено, что согласно приложению к регистрационному удостоверению ФСЗ 2012/11599 от 29.08.2022 удостоверение содержит изменения в части перечня принадлежностей генератора и места производства изделия.

Таким образом, учитывая, что в регистрационное удостоверение, представленное Заявителем в составе заявки были внесенные изменения, а также присвоен новый код вида медицинского изделия, который не соответствует требованиям Закупочной документации, заявка Заявителя подлежала отклонению.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения заявки.

При этом, Комиссия отмечает, что ссылка Заявителя на письмо ФАС России от 09.09.2022 № АК/84174/22 в данном случае несостоятельна, поскольку в самом письме ФАС России обращает внимание на то, что письмо не является правовым актом и носит информационный характер. Кроме того, в указанном письме речь идет о проведении закупок в рамках Закона о контрактной системе и принято по конкретным фактическим обстоятельствам. Вместе с тем, оспариваемая закупка проводится в рамках Закона о закупках.

Иных доказательств, подтверждающих обоснованность доводов жалобы Заявителем не представлено.

В свою очередь, Заявитель в момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с Запросом разъяснений к Заказчику не обращался.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в Итоговом протоколе содержатся все сведения, предусмотренные Законом о закупках, в том числе, причина отклонения заявки Заявителя. При этом, обязанность публикации иной информации, на которую ссылается Заявитель не установлена.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо,

участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Медариус» (ИНН: 7704695432; ОГРН: 1087746861883) на действия ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России (ИНН: 7728095113; ОГРН: 1027739054420) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.10.2022 № НП/51382/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.