

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5410/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.05.2024

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев жалобу ООО «Строймост» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ нейрохирургии им. ак. Н.Н. Бурденко» 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 поставку расходных материалов для стерилизационного отделения (реестровый № 32413486961, 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, 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.

Часть 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 Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки.

Также Заявитель ссылается на протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке от 18.04.2024 № 3054415, согласно которому невозможно достоверно установить конкретную причину отклонения, а также в чём непосредственно заключается несоответствие представленной информации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 09.04.2024 на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) размещена информация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходных материалов для стерилизационного отделения.

НМЦ Закупки составляет 8 461 174,28 рублей.

Дата начала срока приема заявок: 09.04.2024.

Дата окончания срока подачи заявок: 17.04.2024 09:00.

Дата подведения итогов: 22.04.2024.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг федеральным государственным автономным учреждением «Национальный медицинский исследовательский центр нейрохирургии имени академика Н.Н. Бурденко» Министерства здравоохранения Российской Федерации, утвержденным решением наблюдательного совета федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр нейрохирургии имени академика Н.Н. Бурденко» Министерства здравоохранения Российской Федерации 22.09.2023 протоколом № 60 (далее — Положение о закупках).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке от 18.04.2024 № 3054415 заявка Заявителя (заявка №2) была отклонена на основании:

«Несоответствия продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации: Предоставление в составе заявки недостоверной информации».

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 5 Информационной карты установлено, что качество поставляемого товара должно соответствовать требованиям нормативно-технической документации, что удостоверяется инструкцией по применению, Регистрационным удостоверением, Декларациями соответствия (Сертификатами соответствия) на каждую серию (партию) товара. Товар должен быть соответствующим образом упакован. Каждая упаковка должна содержать инструкцию на русском языке. Инструкция на товар должна соответствовать требованиям, представленным в заявке Поставщика, на основании которой он признан Победителем закупки.

Поставляемый Товар должен быть новым Товаром (Товаром, который не был в употреблении, в том числе который не был восстановлен, не были восстановлены потребительские свойства). Поставляемый Товар при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки должен быть безопасен для жизни, здоровья физических лиц, окружающей среды, не причинять вред имуществу Заказчика.

В Техническом задании Заказчиком установлены характеристики, функциональные (потребительские) свойства и иные показатели, являющиеся определяющими при выборе товара.

Упаковочный рулонный материал из полипропилена или эквивалента с интегрированным цветным химическим индикатором плазменной стерилизации, изменяющим свой цвет с исходного на другой при контакте со стерилизующим агентом; срок сохранения стерильности инструментов в упаковке после стерилизации не менее 12 месяцев. Совместимость с низкотемпературными плазменными стерилизаторами Стеррад, находящиеся на балансе у заказчика, подтвержденная технической документацией - инструкцией по эксплуатации производителя Стеррад.

Таким образом, предлагаемый товар должен быть совместим с низкотемпературными плазменными стерилизаторами Стеррад, что должно быть подтверждено технической документацией - инструкцией по эксплуатации производителя Стеррад.

Так, согласно руководству пользователя разрешено использование только полипропиленовых стерилизационных упаковочных материалов, совместимых со стерилизатором Стеррад и пакетов Tyvek.

При этом запрещено использование упаковочных материалов, не одобренных компанией ASP. Проверенными и одобренными компанией ASP, согласно руководства пользователя являются пакеты и рулоны Tyvek с химическими индикаторами Стеррад.

В составе своей заявки Заявителем был заявлен рулон комбинированный плоский **РКПСН-СТЕРИМАГ** 100ммx70м. Упаковочный рулонный материал из полипропилена с интегрированным цветным химическим индикатором плазменной стерилизации, изменяющим свой цвет с исходного на другой при контакте со стерилизующим агентом; срок сохранения стерильности инструментов в упаковке после стерилизации 60 месяцев. Совместимость с низкотемпературными плазменными стерилизаторами Стеррад, находящиеся на балансе у заказчика, подтвержденная технической документацией - инструкцией по эксплуатации производителя Стеррад.

На заседании Комиссии Заявитель отметил, что предложена упаковка «рулоны комбинированные РКПСН», а также подтверждено соответствие требованию «Совместимы с низкотемпературными плазменными стерилизаторами Стеррад, подтверждено технической документацией - инструкцией по эксплуатации производителя Стеррад».

В пункте 8.11 Инструкции по эксплуатации указано «Стерилизацию упакованных изделий осуществляют в стерилизаторах, разрешенных в установленном порядке к

применению в РФ, в соответствии с действующей нормативной документацией на используемый метод стерилизации и согласно руководству по эксплуатации конкретного типа стерилизатора». Следовательно, производитель изделия «рулоны комбинированные РКПСН» подтверждает возможность использования рулонов в любом стерилизаторе, официально зарегистрированном в Российской Федерации.

При этом Стерилизаторы «Стеррад» официально зарегистрированы в Российской Федерации.

Комиссия, изучив заявку Заявителя, отмечает, что предлагаемый к поставке товар не проверен на совместимость с стерилизатором Стеррад и не одобрен компанией ASP, информация о данном товаре не подтверждена и отсутствует в руководстве пользователя на стерилизатор.

Документы, подтверждающие совместимость товара с оборудованием Заказчика от производителя оборудования или уполномоченного им лица, Заявителем не предоставлены.

При этом представленные Заявителем документы о совместимости товара с оборудованием Заказчика выданы не производителем и не уполномоченным им лицом.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 15 Информационной карты заявка участника отклоняется в случае предоставления в составе заявки на участие в закупке заведомо ложных, недостоверных, противоречащих друг другу сведений о товарах, являющихся предметом закупки и (или) о цене договора.

Аналогичное основание отклонения указано в подпункте 5 пункта 5.2 Положения о закупке.

Комиссия отмечает, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что указанные в заявке сведения о совместимости предлагаемого товара с оборудованием Заказчика, подтвержденные технической документацией производителя Стеррад, не находят

своего подтверждения.

В настоящем случае факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, нашел свое подтверждение, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отстранения заявки Заявителя.

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

Также Комиссия отмечает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее изменения.

Предложение условий договора, отличающихся от условий, предусмотренных закупочной документацией, свидетельствует об отсутствии безоговорочного акцепта по условиям оферты (проекта договора), что не соответствует требованиям пункта 1 статьи 438 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

В силу части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки заказчик обязан заключить договор с участником закупки на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании или наличие противоречивых сведений, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего закупку.

Таким образом, заявка Заявителя, содержащая недостоверные сведения относительно производителя предлагаемого товара, не может быть положена в основание заключения договора.

При этом Заявитель на момент подачи заявки на участие положения закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

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.

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 помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

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).

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.

Относительно довода Заявителя об отсутствии в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке от 18.04.2024 № 3054415 конкретной причины отклонения, Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:
 - а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;
 - б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием

положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;

4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);

5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;

6) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Аналогичные требования содержатся в пункте 8.2.28 Положения о закупке.

Комиссия, исследовав протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в Закупке от 18.04.2024 № 3054415 установила, что названный протокол составлен надлежащим образом и соответствует требованиям, установленным частью 13 статьи 3.2 Закона о закупках и пунктом 8.2.28 Положения о закупке. В вышеназванном протоколе указаны причины отклонения каждой в заявки, в том числе, заявки Заявителя.

В связи с вышеизложенным довод Заявителя в указанной части признается Комиссией необоснованным.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строймост» (ИНН: «...», ОГРН: «...») на действия ФГАУ «НМИЦ нейрохирургии им. ак. Н.Н. Бурденко» Минздрава России (ИНН: «...», ОГРН: «...») при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.04.2024 № «...».

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