

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8726/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.06.2022 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 «...», ФГАУ «НМИЦ
ЛРЦ» Минздрава России;

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 20.06.2022 № НП/32651/22;

рассмотрев жалобу «...» (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 поставку расходного
материала для выполнения всех видов операций (реестровый № 32211371690,
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.

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, 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске заявки Заявителя для дальнейшего участия в оспариваемой Закупке.

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.

Согласно части 1 статьи 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 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 ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (утвержденным решением Наблюдательного совета, ред. № 14 от 15.04.2022) (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 06.05.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32211371690 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на закупку расходного материала для выполнения всех видов операций.

В соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства и подведения итогов № 90/22-А от 02.06.2022 заявка Заявителя была отклонена на основании следующего.

Участник с номером заявки 3 (Заявитель) предлагает поставить товар на условиях и в соответствии с техническим заданием аукционной документации и дал свое согласие соблюдать требования, указанные в извещении.

Страны происхождения товара – США, Мексиканские соединенные штата, Германия, Федеративная Республика Бразилия, Королевство Бельгия, Израиль, Индия, Французская республика, Доминиканская республика, Япония, Китайская Народная Республика, Республика Коста-Рика - страны, входящие в члены ВТО. Такая заявка рассматривается, как содержащая предложение о поставке российского товара.

Заказчиком отправлены запросы производителям предлагаемого к поставке товара на предмет соответствия технических характеристик предлагаемого товара требованиям технического задания заказчика.

КУДА: ООО «МедТроник».

От кого: ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России.

Просим предоставить технические характеристики на:

Шовный хирургический материал, каталожный номер VLOCA208L.

КУДА: ООО «Джонсон & Джонсон»

От кого: ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России

Просим предоставить технические характеристики на:

Нить хирургическую с иглой для безузловой фиксации тканей, каталожный номер SXPP1A301.

На момент формирования протокола ответов был получен ответ от ООО «Джонсон & Джонсон»:

«ООО «Джонсон & Джонсон» (далее – «Компания»), являющееся уполномоченным представителем компании Этикон (Ethicon LLC), входящей в группу компаний Johnson & Johnson на территории Российской Федерации, свидетельствует Вам свое почтение и, в ответ на Ваш запрос № б/н от 02.06.2022 г., доводит до Вашего сведения следующую информацию. Настоящим письмом Компания сообщает информацию о характеристиках интересующей Вас продукции: Код Наименование Описание SXPP1A301 STRATAFIX SYMMETRIC PDS Plus M4 (1) с тупоконечной иглой «СТВ-1», 36 мм, 45 см Нить стерильная хирургическая для безузловой фиксации тканей, синтетическая, рассасывающаяся, монофиламентная, окрашенная, изготовленная из полидиоксанона, который не имеет антигенной активности и апирогенен. Нить имеет шипы, расположенные симметрично по длине нити в одной плоскости для фиксации ткани. Нить не требует использования узлов для соединения противоположных краев раны и имеет пластину для фиксации. Окрашена в контрастный цвет. Нить сохраняет 75% первоначальной прочности на разрыв через 2 недели, 65% - через 4 недели и 55% - по прошествии 6-ти недель. Срок полного рассасывания 210 дней. Нить обладает клинически доказанными антисептическими свойствами для профилактики раневой инфекции в различных тканях организма. Используемый антисептик (триклозан) проявляет клинически доказанную антимикробную активность против Staphylococcus aureus, Staphylococcus epidermidis, MRSA, MRSE, E.coli, Klebsiella Pneumoniae в концентрации, достаточной для подавления роста указанных штаммов микроорганизмов. Метрический размер 4, условный размер 1. Длина нити 45 см. Одна игла. Игла изготовлена из коррозионностойкого высокопрочного сплава, обработана силиконом, что способствует уменьшению трения между иглой и тканями и облегчает проведение иглы через ткани. Марка стали - 420. Игла имеет конструкцию, увеличивающую надежность ее фиксации в иглодержателе за счет насечек в месте захвата. Игла колющая тупоконечная, усиленная, 1/2 окружности, 36 мм длиной. Диаметр тела иглы 1,016 мм. Стерильный внутренний Limited Liability Company Johnson & Johnson Общество с ограниченной

ответственностью «Джонсон & Джонсон» 121614, г. Москва, ул. Крылатская 17, корп. 2 Тел.: (495) 755-8350, Факс: (495) 580-7878 17, Krylatskaya str., bld. 2, Moscow, 121614 Tel.: (495) 755-8350 Fax: (495) 580-7878 вкладыш из пластика с шовным материалом упакован в индивидуальную одинарную упаковку из фольги, которая не имеет дополнительного полимерно-бумажного (транспортировочного) пакета. Данная упаковка обеспечивает доступ к внутреннему вкладышу в одно движение для минимизации временных затрат на манипуляции с нитью. Маркировка одинарной упаковки из фольги содержит наименование шовного материала, его состав; товарный знак, товарный знак производителя, наименование производителя; матричный код; каталожный номер, условный и метрический размер нити, длину нити, длину иглы, обозначение типа иглы, кривизны иглы, количества игл; информацию о сроке годности, номере партии(серии), изображение иглы в натуральную величину, указание о стерильности с указанием метода стерилизации, указание об однократном применении; Маркировка внутреннего вкладыша содержит наименование шовного материала, его состав, товарный знак производителя, наименование производителя, матричный код, каталожный номер, условный и метрический размер нити, длину нити, длину иглы, обозначение типа иглы, кривизны иглы, изображение иглы в натуральную величину, количество игл, указание о стерильности с указанием метода стерилизации, указание об однократном применении. Специальная технология овальной укладки нити на внутреннем вкладыше обеспечивает ее прямолинейность после извлечения, минимизируя возникновение эффекта "памяти формы". Игла зафиксирована, не задевая острие иглы на внутреннем лотке, что предотвращает затупление острия. Лоток снабжен отклоняющимся пластиковым лепестком, который позволяет позиционировать иглу на нужную глубину в браншах иглодержателя в одно движение. Групповая упаковка (коробка) содержит 12 штук, герметична (полиэтилен), предохраняет содержимое от влаги и дублирует информацию с индивидуальной упаковки. Каждая коробка содержит инструкцию по медицинскому применению на русском языке.

Таким образом SXPP1A301 - данному коду соответствует игла тупоконечная, тогда как по техническому заданию Заказчика необходима колющая.

Нить стерильная хирургическая для безузловой фиксации тканей, синтетическая, рассасывающаяся, монофиламентная, окрашенная, должна быть изготовлена из полидиоксанона, который не имеет антигенной активности и апирогенен. Нить должна иметь шипы, расположенные симметрично по длине нити в одной плоскости для фиксации ткани. Нить не требует использования узлов для соединения противоположных краев раны и имеет пластину для фиксации. Окрашена в контрастный цвет. Нить должна сохранять 75% первоначальной прочности на разрыв через 2 недели, 65% - через 4 недели и 55% - по прошествии 6-ти недель. Срок полного рассасывания не более 210 дней. Нить должна обладать клинически доказанными антисептическими свойствами для профилактики раневой инфекции в различных тканях организма. Используемый антисептик (триклозан) проявляет клинически доказанную антимикробную активность против *Staphylococcus aureus*, *Staphylococcus epidermidis*, MRSA, MRSE, *E.coli*,

Нить
хирургическая

Klebsiella Pneumoniae в концентрации, достаточной для подавления роста указанных штаммов микроорганизмов. Метрический размер 4, условный размер 1. Длина нити не менее 45 и не более 50 см. Одна игла. Игла должна быть изготовлена из коррозионностойкого высокопрочного сплава, обработана силиконом, что способствует уменьшению трения между иглой и тканями и облегчает проведение иглы через ткани. Марка стали не хуже 420. Игла должна иметь конструкцию, увеличивающую надежность ее фиксации в иглодержателе за счет насечек в месте захвата. Игла колющая, усиленная, 1/2 окружности, длиной не менее 36 и не более 37 мм. Диаметр тела иглы 1,016 мм. Стерильный внутренний вкладыш из пластика с шовным материалом упакован в индивидуальную одинарную упаковку из фольги, которая не имеет дополнительного полимерно-бумажного (транспортировочного) пакета. Данная упаковка обеспечивает доступ к внутреннему вкладышу в одно движение для минимизации временных затрат на манипуляции с нитью. Маркировка одинарной упаковки из фольги должна содержать наименование шовного материала, его состав, товарный знак, товарный знак производителя, наименование производителя, матричный код, каталожный номер, условный и метрический размер нити, длину нити, длину иглы, обозначение типа иглы, кривизны иглы, количества игл, информацию о сроке годности, номере партии (серии), изображение иглы в натуральную величину, указание о стерильности с указанием метода стерилизации, указание об однократном применении. Маркировка внутреннего вкладыша должна содержать наименование шовного материала, его состав, товарный знак производителя, наименование производителя, матричный код, каталожный номер, условный и метрический размер нити, длину нити, длину иглы, обозначение типа иглы, кривизны иглы, изображение иглы в натуральную величину, количество игл, указание о стерильности с указанием метода стерилизации, указание об однократном применении. Специальная технология овальной укладки нити на внутреннем вкладыше обеспечивает ее прямолинейность после извлечения, минимизируя возникновение эффекта "памяти формы". Игла зафиксирована, не задействуя острие иглы на внутреннем лотке, что предотвращает затупление острия. Лоток снабжен отклоняющимся пластиковым лепестком, который позволяет позиционировать иглу на нужную глубину в браншах иглодержателя в одно движение.

На момент публикации протокола ответ от ООО «Медтроник» получен не был.

Руководствуясь действующим Положением о закупке, Законом 223-ФЗ и аукционной документацией, Комиссия приняла решение о несоответствии первой части заявки участника с номером заявки 3 всем требованиям аукционной документации, в связи с несоответствием предлагаемого товара требованиям технического задания.

В своей жалобе Заявитель пояснил, что в заявке в позиции 178 им предложен товар «Нить хирургическая, Наименование согласно РУ: Нить хирургическая с иглой для безузловой фиксации тканей STRATAFIX Symmetric PDS Plus монофиламентная с антибактериальным покрытием Производитель: "ЭТИКОН, Эл-Эл-Си" Товарный знак: ETHICON, артикул SXPP1A301».

Данный товар обладает, в том числе, следующими характеристиками: «Игла колющая, усиленная, 1/2 окружности, длиной 36 мм».

При этом Заявитель указывает, что в соответствии с описанием объекта Закупки данной позиции, Заказчику необходимы были в том числе следующие характеристики: «Игла колющая, усиленная, 1/2 окружности, длиной не менее 36 и не более 37 мм».

В свою очередь, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 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, о качестве работ, услуг 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.

Также в форме 1 закупочной документации установлено, что при заполнении перечня предлагаемого к поставке товара наименование товара должно совпадать с наименованием, указанным в регистрационном удостоверении, либо в декларации (сертификате) соответствия. Обращаем Ваше внимание на то, что отсутствие документа с перечнем предлагаемого к поставке товара, количеством и конкретными характеристиками, указанием производителя, полностью или какой-либо информации из него частично, если предлагаемое Участником количество не соответствует требованиям технического задания, а также при несовпадении наименования товара в заявке участника с наименованием, указанным в регистрационном удостоверении либо в декларации (сертификате) соответствия – все это может быть причиной для отклонения заявки.

Комиссия вновь указывает, что в техническом задании в 178 позиции установлено, что игла должна быть колющая, усиленная, 1/2 окружности, длиной не менее 36 и не более 37 мм.

Комиссия также проанализировала заявку Заявителя и установила, что в 178 позиции указано, что игла колющая, усиленная, 1/2 окружности, длиной 36 мм.

При этом, в ответе на запрос от 02.06.2022 Исх. № 0206-24/22 «Джонсон & Джонсон» указывает, что оспариваемая позиция - игла колющая тупоконечная, усиленная, 1/2 окружности, 36 мм длиной.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель не оспаривает информацию, предоставленную ООО «Джонсон & Джонсон» относительно характеристики «игла колющая тупоконечная».

Вместе с тем, Заявитель отмечает, что в заявке не имел права и возможности указывать дополнительные характеристики товара, то есть, заявка содержит все характеристики, предусмотренные техническим заданием, которые также подтверждаются полученным Заказчиком письмом производителя.

Тем не менее, Заявитель указывает, что данная игла колющая и тупоконечная одновременно. Таким образом, по мнению Заявителя, информация, содержащаяся в заявке, является достоверной и соответствует техническому заданию Заказчика.

В свою очередь, с целью дополнительного изучения информации по оспариваемой позиции Комиссией был сделан запрос в адрес ООО «Джонсон & Джонсон».

В своем ответе ООО «Джонсон & Джонсон» указывает, что нить стерильная хирургическая для безузловой фиксации тканей STRATAFIX Symmetric PDS Plus зарегистрирована в следующих вариантах исполнения: игла обратно-режущая, игла колющая тупоконечная, игла колющая, игла колюще-режущая. Для каталожного кода SXPP1A301 применяется вид исполнения: игла колющая тупоконечная.

Игла колющая тупоконечная отличается от колющей иглы специальным закругленным (притупленным) концом. Колющая игла имеет коническое, очень гладкое острие иглы и стандартно используется при работе с внутренними органами. Острие каждого типа игл разработано и изготовлено для плавного прокалывания определенного типа ткани.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что игла колющая и игла колющая тупоконечная не одно и то же, то есть, характеристика «тупоконечная» является в рассматриваемом случае не как дополнительная характеристика, а как особенность именно этого вида иглы.

В свою очередь, Заказчику требовалась именно «игла колющая».

Комиссия отмечает, что Закупка проводится с целью поставки товара с теми характеристиками, в которых у Заказчика имеется потребность.

В соответствии с пунктом 2.9.4 закупочной документации участник закупки не допускается к участию в аукционе в следующих случаях: непредоставление информации, или предоставления недостоверной информации; несоответствия информации требованиям 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что отказ в допуске заявке Заявителя в связи с несоответствием заявки правомерен.

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 жалобы по данному доводу и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

При этом Комиссия 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.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Дополнительно Заказчиком на заседание Комиссии был представлен ответ на запрос от ООО «Медтроник», согласно которому по позиции 93 также выявлено несоответствие.

Комиссия данный довод не оценивает, поскольку в соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (ИНН: 7733574898; ОГРН: 1067746916632) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 07.06.2022 № НП/30347/22 и от 20.06.2022 № НП/32651/22.

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