

В Пензенское УФАС России поступило обращение ИП <...> (далее – Заявитель) о недобросовестных действиях Общества с ограниченной ответственностью «<...>» (ОГРН <...>, ИНН <...>, адрес – <...>, далее – ООО «<...>») при проведении государственной закупки № <...>.

Заявитель указывает, что ООО «<...>» по итогам проведения закупки № <...> предложило к поставке товар, не соответствующий заявленным требованиям контракта. ИП <...> просит рассмотреть жалобу по существу, признать в действиях ООО «<...>» нарушение действующего законодательства.

Из заявления и представленных материалов установлено следующее.

23.05.2024 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) Уполномоченным учреждением ГКУ Пензенской области для нужд заказчика ГБУЗ «<...>» размещено объявление о проведении электронного аукциона «Поставка расходных материалов для нужд нейрохирургического отделения ГБУЗ <...> в 2024 году по ВМП» (извещение № <...>).

В соответствии с объявлением о закупке заказчику необходимо поставить следующие расходные материалы:

1. Воск костный, натуральный.
2. Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения (с требованиями по ширине  $\geq 5$  и  $\leq 5,2$  см и по длине  $\geq 7,5$  и  $\leq 7,7$  см).
3. Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения (с требованиями по ширине  $\geq 2,6$  и  $\leq 2,8$  см и по длине  $\geq 5,1$  и  $\leq 5,4$  см) (далее - позиция № 3).
4. Средство гемостатическое на основе желатина.

Согласно Протоколу подведения итогов определения поставщика от 03.06.2024 г. № <...> в ходе закупки поступило от 3 участников поступили следующие итоговые ценовые предложения.

Порядковый номер заявки, присвоенный оператором	Наименование участника	Дата и время ценового предложения	Ценовое предложение, руб.
1	ООО «<...>»	03.06.2024 10:25:19	724 656,00
2	ИП <...>	03.06.2024 10:25:12	730 500,00
3	ООО «<...>»	03.06.2024 10:21:33	876 600,00

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона № <...> признан участник закупки с порядковым номером заявки – 1 (ООО «<...>»), заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в объявлении о закупке, с предложением о цене контракта /суммы цен единиц товара, работы, услуги 724 656,00 руб.

По итогам указанной закупки между заказчиком и ООО «<...>» 20.06.2024 заключен государственный контракт (реестровый номер <...>).

Согласно спецификации к указанному договору ООО «<...>» обязалось поставить следующие расходные материалы по указанной цене:

Наименование товара	Ед. изм.	Колво	Цена за единицу, руб. коп.	Стоимость, руб. коп.
Воск костный, натуральный, 32.50.50.190-00000402, 32.50.50.190 Наименование медицинского изделия в соответствии с РУ: Воск хирургический (Bonewax) для костных тканей	шт	120	242,42	29 090,40
Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения , 32.50.50.190-00000313, 32.50.50.190 Наименование медицинского изделия в соответствии с РУ: Материал хирургический гемостатический рассасывающийся (окисленная регенерированная целлюлоза) Surgi-ORC, в необходимом варианте исполнения – 12 шт. Вариант исполнения: Surgi-ORC Original/Standard: SOO-0203	шт	192	1 069,50	205 344,00
Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения , 32.50.50.190-00000313, 32.50.50.190 Наименование медицинского изделия в соответствии с РУ: Материал хирургический гемостатический рассасывающийся (окисленная регенерированная целлюлоза) Surgi-ORC, в необходимом варианте исполнения – 12 шт. Вариант исполнения: Surgi-ORC Fibril: SOF-0102	шт	50	2 852,00	142 600,00
Средство гемостатическое на основе желатина, 32.50.50.190-00000882, 32.50.50.190 Наименование медицинского изделия в соответствии с РУ: Набор матрицы гемостатической SURGIFLO™	шт	20	22 816,00	456 320,00

При этом согласно данным контракта по позиции № 3 «Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения» Обществом предложен к поставке «материал хирургический гемостатический рассасывающийся (окисленная регенерированная целлюлоза) Surgi-ORC вариант исполнения: Surgi-ORC Fibril: SOF-0102» со следующими характеристиками: ширина 2,60 см, длина 5,10 см.

Согласно извещению о закупке по позиции № 3 «Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения» заказчиком установлены в том числе требования о ширине  $\geq 2.6$  и  $\leq 2.8$  см. (участник закупки указывает в заявке конкретное значение характеристики), длине  $\geq 5.1$  и  $\leq 5.4$  см. (участник закупки указывает в заявке конкретное значение характеристики).

Как следует из данных, представленных оператором электронной площадки «РТСтендер», ООО «<...>» подана заявка на участие в закупке с предложением по позиции № 3 к поставке «материал хирургический гемостатический рассасывающийся (окисленная регенерированная целлюлоза) Surgi-ORC вариант исполнения: Surgi-ORC Fibril: SOF-0102» с представлением регистрационного удостоверения № РЗН 2024/22626 от 15.05.2024. В заявке обществом указаны характеристики, перенесенные в последующем в государственный контракт. Данные характеристики соответствуют требованиям извещения.

Пензенским УФАС России установлено, что в составе реестровой записи 79072 к регистрационному удостоверению медицинского изделия РЗН 2024/22626 от 15.05.2024 на официальном сайте Росздравнадзора (государственный реестр медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий) размещена инструкция по применению, на странице 16 (русский перевод) которой указан в отношении Surgi-ORC Fibril REF SOF-0102 размер 1 x2 дюйма (2,5 x 5,1 см).

Таким образом, ООО «<...>» предложило при участии в закупке № <...> товар (позиция № 3), не соответствующий требованиям, заявленным в контракте. В силу указанных обстоятельств, контракт был заключен с ООО «<...>», а не с другим добросовестным участником закупки с порядковым номером 2 (ИП<...>).

Указанными действиями ООО «<...>» может вводиться в заблуждение о качестве и свойствах поставляемого товара.

Представление участником закупки заведомо недостоверных сведений, которые позволили ему одержать победу в проводимой закупке, содержит признаки недобросовестной конкуренции.

В силу статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету: 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента; 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные

дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента; 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Осуществление гражданских прав ограничено пределами, указанными в пункте 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно пунктам 1 и 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

По смыслу приведенных нормативных положений использование субъективных гражданских прав в условиях соперничества (борьбы) хозяйствующих субъектов обусловлено определенными границами (пределами реализации) с учетом прав и интересов иных лиц, в том числе потребителей товаров, работ, услуг. Жесткость конкуренции не может отождествляться с ее недобросовестностью.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из приведенного определения понятия недобросовестной конкуренции следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно: совершаться хозяйствующими субъектами; быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности; противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинить или быть способными причинить убытки другому хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

ООО «<...>» и ИП <...>, выразившие намерение заключить договор, являлись

друг другу конкурентами на право заключения государственного контракта при участии в закупке № <...>.

Одним из основных признаков закупок является состязательность участников закупок, претендующих на заключение договора. Заказчик (организатор торгов) определяет условия такой состязательности на основании как ценовых критериев, так и критериев, связанных с опытом поставщика, его благонадежностью. При этом такая процедура должна быть формализована и прозрачна. Требования к условиям закупок содержатся в законах, положениях о закупках, документации торгов.

Заказчик устанавливает требования к приобретаемому товару, чтобы заранее исключить заведомо негодные предложения и наиболее полно удовлетворить свои потребности.

ООО «<...>» вводит в заблуждение заказчика товаров в отношении потребительских свойств своих товаров, представляя в составе заявки на участие в закупке заведомо ложные сведения о поставляемом товаре (позиция 3) нарушает условия честной конкуренции закупок и искажает суть закупок. Данные действия препятствуют заказчику заключить договор с лицом, которое должно было победить при нормальном ходе торгов.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «<...>» противоречат действующему законодательству Российской Федерации.

Также согласно сложившимся обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости коммерческие организации при предложении к продаже товаров и услуг указывают достоверную информацию.

Согласно части 2 статьи 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

При этом, в силу прямого указания нормы пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

ООО «<...>» своими действиями отвлекает от добросовестных субъектов предпринимательской деятельности, создает у заказчика ложное впечатление о потребительских свойствах товара (позиция № 3), предлагаемого при участии в закупке. В результате чего в закупках побеждает не тот хозяйствующий субъект, который может наиболее полно

удовлетворить потребности заказчика, а ООО «<...>».

С учетом изложенного, ООО «<...>» создает перераспределение спроса в свою пользу. Такое перераспределение влечет уменьшение доходов у добросовестных участников закупок, то есть они не могут рассчитывать на тот уровень прибыли, на который были бы вправе претендовать в обычных условиях гражданского оборота.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что рассматриваемые действия ООО «<...>» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки другим добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

В настоящее время пунктом 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем введения в заблуждение, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Таким образом, в действиях ООО «<...>» усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 14.2 настоящего Федерального закона хозяйствующему субъекту выдается предупреждение.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ООО «<...>», выразившихся во введении в заблуждение о качестве и свойствах поставляемого товара при участии в закупке № <...>, признаков нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «<...>» о необходимости прекращения указанных действий в срок **до 1 августа 2024 года**, для чего необходимо:

- прекратить введение в заблуждение ГБУЗ <...> путем поставки товара «Средство гемостатическое хирургическое на основе полисахаридов растительного происхождения» согласно установленным требованиям закупки № <...>;
- при наличии факта поставки товара, не соответствующего заявленным требованиям контракта, уведомить Заказчика.

