

Резолютивная часть решения оглашена «4» февраля 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено «4» февраля 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

председатель Комиссии: \*\*\* – заместитель руководителя Мордовского УФАС России,

члены Комиссии:

\*\*\* – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

\*\*\* – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

\*\*\* – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

при участии посредством видеоконференцсвязи:

представителей Общества с ограниченной ответственностью «Морской ординар» (далее – ООО «Морской ординар», Заявитель) – \*\*\* (доверенность от 01.02.2022 б/н), \*\*\* (доверенность от 02.06.2021 б/н),

представителя Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (далее – ГУП РМ «Фармация», Заказчик) – \*\*\* (доверенность от 25.05.2021 № 36),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции», Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Морской ординар» (вх. №378 от 26.01.2022) на действия Заказчика – ГУП РМ «Фармация» при проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме) № 32211057403 по закупке медицинских изделий (извещение №32211057430 на сайте <https://zakupki.gov.ru>, извещение №32211057403 на сайте <https://torgi223.ru/>),

## УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ООО «Морской ординар» (вх. №378 от 26.01.2022) на действия Заказчика –ГУП РМ «Фармация» при проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211057403 по закупке медицинских изделий (извещение № 32211057430 на сайте <https://zakupki.gov.ru>, извещение № 32211057403 на сайте <https://torgi223.ru/>).

Информация о поступлении жалобы на действия Организатора торгов размещена на официальном сайте Мордовского УФАС России в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу [www.mordovia.fas.gov.ru](http://www.mordovia.fas.gov.ru).

Сторонам по делу направлено уведомление от 28.01.2022 № 237 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В соответствии с уведомлением, рассмотрение жалобы назначено на 12 часов 00 минут 3 февраля 2022 года.

Согласно части 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы.

В связи с необходимостью получения дополнительных документов Мордовским УФАС России принято решение о переносе срока рассмотрения жалобы по делу № 013/07/3-37/2022 на 4 февраля 2022 года на 11 часов 00 минут.

Как следует из жалобы Заявителя, ГУП РМ «Фармация» на сайте <https://zakupki.gov.ru> размещено извещение №32211057430 о проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме (далее – ПЗЦП) по закупке медицинских изделий. ООО «Морской ординар» считает, что описание объекта закупки составлено с нарушением действующего законодательства о закупках, в частности Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По мнению Заявителя, под позицию 2 невозможно подать заявку на участие ни с одним изделием, зарегистрированным на территории Российской Федерации. Заказчик установил требования, которые не позволяют корректно подать заявку на участие в закупке, а именно: номинальное давление 6 или 10 атм; наличие диаметров стента: 2.00; под позицию 3 невозможно подать заявку на участие ни с одним изделием, зарегистрированным на территории Российской Федерации. Заказчик установил требования, которые не позволяют корректно подать заявку на участие в закупке, а именно: наличие дополнительного пассивного

биоиндукционного покрытия стента с содержанием углерода; толщина балки стента – не более 0,065 мм.; позиция 4 сформирована под товар единственного производителя – стент-графт РК Parvagus производителя Biontronik (РЗН 2019/8495). Заказчик установил требования, которым не соответствуют стенты-графты других производителей: толщина страт для диаметров 2,5-3,0 мм – не более 60 мкм, для диаметров 3,5-4,0 мм – не более 80 мкм.

Также Заявитель считает, что Заказчик, установив в техническом задании требования, направленные на ограничение количества производителей и поставщиков, нарушил статью 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Заявитель представил дополнительные пояснения (вх. № 615 от 04.02.2022), в которых указывает, что публичный запрос ценовых предложений в электронной форме № 32211057403 по закупке медицинских изделий осуществляется конкурентным способом. Под техническое задание не подходит ни одно медицинское изделие, что, по мнению Заявителя, является нарушением Заказчиком пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В ответ на доводы, изложенные в жалобе ООО «Морской ординар» (вх. № 378 от 26.01.2022), Заказчик представил письменные пояснения (вх. № 496 от 31.01.2022, вх. № 612 от 03.02.2022), с доводами жалобы не согласен.

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

**1.** В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом 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.

В соответствии с частью 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Таким образом, статья 18.1 Закона о защите конкуренции не подлежит применению только в отношении жалоб, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Жалобы на торги, проводимые по иным основаниям, подлежат рассмотрению по статье 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. Таким образом, комиссия антимонопольного органа не вправе подменять заявителя и рассматривать оспариваемые действия заказчика на предмет иных нарушений, не указанных заявителем.

Часть 2 статьи 1 Закона о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация» (далее – Положение о закупке) в действующей редакции утверждено Приказом и.о. генерального директора ГУП РМ «Фармация» от 30

сентября 2021 г. №341 и размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/> 01.10.2021.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регламентируется Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация».

21.01.2022 Заказчиком на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211057430 (далее – Извещение).

Предмет закупки: Закупка медицинских изделий.

Дата начала срока подачи заявок: 21.01.2022.

Дата и время окончания подачи заявок: 27.01.2022 11.00.

Дата подведения итогов: 27.01.2022.

В соответствии с частью 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1 и 3.2 статьи 3](#) настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Из анализа приведенных норм следует, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1 и 3.2 статьи 3](#) Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и

исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности.

Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция 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;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 3.2. статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, независимо от наименования способа закупки и формы

подачи заявок на участие в закупке, несоблюдение хотя бы одного из перечисленных в части 3 статьи 3 условий исключает признание закупки в качестве конкурентной. В частности, закупка, которая хотя и предполагает размещение извещения и документации о закупке в ЕИС, в которой обеспечивается конкуренция между участниками закупки на условиях, предлагаемых в заявках (или иным образом), но при этом заказчик при описании предмета такой закупки использует указание на конкретные характеристики товара, автоматически становится неконкурентной в силу части 3, части 3.2 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 5.1 раздела 5 Положения о закупках закупки могут быть конкурентными и неконкурентными.

В соответствии с пунктом 5.3 раздела 5 Положения о закупках неконкурентные закупки осуществляются следующими способами:

- 1) публичный запрос ценовых предложений (публичный запрос ценовых предложений в электронной форме);
- 2) закупка у единственного поставщика (пункт 5.3 раздела 5 Положения о закупках).

Выбор способа неконкурентной закупки осуществляется Заказчиком самостоятельно. Случаи закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) определяются настоящим Положением. Публичный запрос ценовых предложений проводятся с целью обеспечить срочные, неотложные нужды заказчика (пункт 6.3 раздела 6 Положения о закупках).

Публичный запрос ценовых предложений – открытая неконкурентная процедура закупки (подпункт 22.1.1 пункта 22.1 раздела 22 Положения о закупках).

Победителем признается соответствующий требованиям извещения о закупке участник публичного запроса ценовых предложений, предложивший наиболее низкую цену договора (подпункт 22.1.2 пункта 22.1 раздела 22 Положения о закупках).

При проведении публичного запроса ценовых предложений Заказчик не составляет документацию о закупке (подпункт 22.1.3 пункта 22.1 раздела 22 Положения о закупках).

При проведении публичного запроса ценовых предложений могут выделяться лоты, в отношении каждого из которых в извещении указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. В этом случае участники закупки подают заявки на участие в ПЗЦП в отношении определенных лотов. По каждому лоту заключается отдельный договор (подпункт 22.1.4 пункта 22.1 раздела 22 Положения о закупках).

Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении публичного запроса ценовых предложений не менее чем за 3 (три) рабочих дня до дня окончания срока подачи заявок на участие, установленного в извещении (подпункт 22.1.5 пункта 22.1 раздела 22 Положения о закупках).

Победителем публичного запроса ценовых предложений признается участник, предложивший наименьшую цену договора. При наличии двух заявок с одинаково низкой ценой победителем признается участник, чья заявка поступила раньше (подпункт 22.4.5 пункта 22.4 раздела 22 Положения о закупках).

Таким образом, публичный запрос ценовых предложений в электронной форме по закупке медицинских изделий является неконкурентной закупкой в силу части 3, части 3.2 статьи 3 Закона о закупках и Положения о закупках.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 16.05.2018 указано, что принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Данный подход в равной степени применим к принципам справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений равноправия, которые изначально установлены для соблюдения по отношению к участникам закупки, о чем прямо указано в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В рассматриваемом случае Заказчик при проведении неконкурентной закупки не предъявлял различных требований к потенциальным участникам закупки. Заказчиком предъявлено требование не к участникам закупки, подавшим заявку на участие, а к продукции. Все участники (неограниченный круг) находились в равных условиях.

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок на участие в закупке (закупка медицинских изделий) № QNT-5148 от 27.01.2022 на участие в закупке была подана 1 заявка.

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в закупке победителем закупки признан единственный участник, подавшего заявку № 10978 на участие в закупке, и заявка которого соответствует всем

требованиям, установленным в извещении о проведении закупки.

Таким образом, довод заявителя о невозможности подачи заявки на участие в закупке по позициям 2, 3 ни с одним изделием, зарегистрированным на территории Российской Федерации, так как Заказчик установил требования, которые не позволяют корректно подать заявку на участие в аукционе, является несостоятельным.

**2.** Сам по себе факт осуществления неконкурентной закупки с указанием конкретных показателей товара, подходящего под одного производителя не может рассматриваться в качестве нарушающего установленные в пункте 2 части 1 статьи 3 принципы, так как возможность осуществления неконкурентной закупки, при которой не соблюдаются требования условий части 3 статьи 3 Закона о закупках, изначально предусмотрен законодателем.

Согласно правовой позиции, изложенной в определении Верховного суда Российской Федерации от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502, в отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения.

Потребности Заказчика являются одним из определяющих факторов при установлении соответствующих требований к функционально-техническим характеристикам приобретаемого им товара. Закон о закупках не содержит прямого запрета приобрести такой товар, который, по мнению Заказчика, в наибольшей степени отвечает его потребностям.

Степень детализации и механизмы доказывания Заказчиком потребности в конкретном товаре не регламентированы Законом о закупке и Положением о закупке.

Заказчиком в ходе рассмотрения жалобы представлены письменные пояснения (вх. № 612 от 03.02.2022), согласно которым предмет закупки сформулирован в соответствии с опытом ведения предпринимательской деятельности, а также для достижения уставных целей деятельности. Включение в описание предмета закупки особых характеристик обосновано спецификой использования Заказчиком такого товара, а именно для осуществления коммерческой деятельности.

Кроме того, указание Заявителем на нарушение Заказчиком пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупке при проведении публичного запроса ценовых

предложений в электронной форме № 32211057403 по закупке медицинских изделий является несостоятельным, так как часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках регламентирует описание в документации о конкурентной закупке, рассматриваемая же закупка в силу Закона о закупках и Положения о закупках является неконкурентной.

Таким образом, довод заявителя о наличии в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, выразившегося в описании товара, характеристики которого присущи товару единственного производителя – стент-графт РК Parvus производителя Biontronic (РЗН 2019/8495), является необоснованным.

**3.** Заявителем указывается на признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с разъяснениями ФАС России, данными в письме от 22.12.2011 № ИА/47880, рассмотрение жалобы по процедуре, предусмотренной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, не является рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства в порядке, установленном главой 9 Закона о защите конкуренции. При рассмотрении такой жалобы для квалификации нарушения порядка организации, проведения торгов, порядка заключения договоров не требуется оценка влияния действий (бездействий) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии на состояние конкуренции.

Вместе с тем, Мордовское УФАС России сообщает, что в случае установления обстоятельств, свидетельствующих о нарушении антимонопольного законодательства, Заявитель имеет возможность обращения в антимонопольный орган в соответствии с главой 9 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Морской ординар» (вх. №378 от 26.01.2022) на действия Заказчика – Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (далее – ГУП РМ «Фармация») при проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211057403 по закупке медицинских изделий (извещение №32211057430 на сайте <https://zakupki.gov.ru>, извещение №32211057403 на сайте <https://torgi223.ru/>) необоснованной.