

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2143/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.11.2018 Москва

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

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Медтехника плюс» (далее также - Заявитель) на действия заказчика - ГАУЗ «СП № 3 ДЗМ» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для стоматологии для нужд ГАУЗ «СП № 3 ДЗМ» (реестровый № 31807022753) (далее также - Аукцион) 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 Заказчика при проведении Аукцион.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов при проведении Аукцион выразилось в неправомерном отклонении его заявки.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

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, 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.

Частью 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 том числе осуществление заказчиком Закупки с нарушением требований Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила Закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату

размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом о закупках в редакции Закона № 505-ФЗ.

Извещение о проведении Аукциона опубликовано в ЕИС 12.10.2018.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 12.11.2018 № 31807022753 (далее - Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе.

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя от участия в Аукционе с формулировкой: «В Позициях с № 1 по № 6 предлагается материал: ДентЛайт универсальная композитная паста оттенка 4 г АО «ОЭЗ «ВладМиВа», РОССИЯ Российская Федерация). Данный материал производства АО «ОЭЗ «ВладМиВа», РОССИЯ (Российская Федерация) имеет форму выпуска шприц 4,5 грамма, что не соответствует запрашиваемым функциям и величинам. В ТЗ прописано не более 4,2 грамма». Заявитель утверждает, что в составе заявки им предложен эквивалентный товар по программе импортозамещения, с необходимым количеством наполнения (4 грамма). В подтверждении своего довода Заявитель ссылается на письмо производителя АО «ОЭЗ «ВладМиВа» от 13.11.2018 исх. № 119-13.11 /ТХ.

Как установлено на заседании Комиссии Заказчику, согласно положениям Аукционной документации требовался расходный материал по поз. 1-б: «Светоотверждаемый, ультратонкий, микрогибридный композитный материал... Шприц не менее 3,8 гр. не более 42 гр».

Заявителем к поставке предложен товар с характеристикой: «Светоотверждаемый, ультратонкий, микрогибридный композитный материал... Шприц 4 гр».

Вместе с тем, как отмечает Заказчик в своих возражениях, оборот медицинских изделий и расходных материалов регулируется Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2012 № 1416 «Об утверждении Правил государственной регистрации медицинских изделий» (далее также - Постановление).

Согласно пунктам 2, 4, указанного Постановления подлежат регистрации любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой.

Регистрация осуществляется на основании технической документации производителя (конструкция, вид, характеристики изделия, количество изделия и пр.). Так же в состав регистрационного досье изделия входит инструкция по обращению с медицинским изделием.

Согласно подпункту «в» и «г» пункта 10 Постановления при регистрации медицинского изделия учитываются: «техническая и эксплуатационная документация производителя». Данные этих документов вносятся в регистрационное досье изделия и регистрационное удостоверение.

Согласно данным Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор), а также данным АО «ОЭЗ «ВладМиВа», товару, предложенному Заявителем, соответствует регистрационное удостоверение № ФСР 2008/02197. Указанное регистрационное удостоверение выдано на основе ТУ 9391-111-45814830-2007. Данный факт так же подтверждается информацией с официального сайта изготовителя АО «ОЭЗ «ВладМиВа» и его каталога продукции (стр. 11 каталога).

Согласно информации с официального сайта АО «ОЭЗ «ВладМиВа», универсальная композитная, микрогибридная паста ДентЛайт (оттенки А 1, А2, А3, А3,5, В2, С2) производится с наполнением 4,5 гр, что не соответствует требованиям медико-технического задания.

Согласно ТУ 9391-111-45814830-2007 (инструкция по применению) универсальная композитная, микрогибридная паста ДентЛайт (оттенки А 1, А2, А3, А3,5, В2, С2) производится с наполнением 4,5 гр.

Таким образом, единственным разрешенным для применения на территории Российской Федерации объемом наполнения универсальной композитной, микрогибридной пасты ДентЛайт является объем 4,5 гр.

Ссылка Заявителя на письмо производителя АО «ОЭЗ «ВладМиВа» от 13.11.2018 № 119-13.11/ТХ, в котором производитель выражает готовность произвести необходимые расходные материалы именно в объеме наполнения 4 гр. (вместо 4,5 гр., как указано в регистрационных документах на товар) признается Комиссией несостоятельной, так как на заседании Комиссии установлено, что в случае изменения объема (фасовки) медицинских расходных материалов, такие изменения должны вноситься в техническую и эксплуатационную документацию, а также в инструкцию о применении. Данное правило указано в пункте 39 Постановления. На текущий момент никаких изменений ни в техническую документацию, ни в эксплуатационную документацию, ни в инструкцию по применению не внесены. Заявитель вышеуказанное не отрицал.

При таких обстоятельствах заявка Заявителя подлежала отклонению, в связи с чем комиссией Заказчика было принято решение о несоответствии предлагаемого к поставке товара нуждам Заказчика.

Подавая заявку на участие в закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Аукционной документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

Также в письме о подаче оферты Заявитель согласился со всеми условиями Аукциона, указав, что принимает установленные в Аукционной документации требования, соответственно, ему были понятны все условия оформления и участия в Аукционе.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с её условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

При проведении Аукциона Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели её проведения (удовлетворение нужд Заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям. Само по себе желание участвующего в Аукционе хозяйствующего субъекта поставить имеющийся у него товар, который такой участник считает наиболее приемлемым для Заказчика, не может свидетельствовать о соблюдении целей Закона о закупках, поскольку условия Аукционной документации, которые, безусловно, должны соответствовать действующему законодательству и не ограничивать в правах участников, формируются Заказчиком в соответствии с его потребностями.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для отклонения заявки Заявителя.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.
  1. Признать жалобу ООО «Медтехника плюс» (ИНН: 5034032289, ОГРН: 1075034004748) на действия ГАУЗ «СП № 3 ДЗМ» (ИНН: 7705053597, ОГРН: 1037700123042) при проведении Закупки необоснованной.
  2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.11.2018 № ИГ/57076/18.

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