

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-61/24

**по результатам рассмотрения жалобы ИП Баранзаева Б.Б. на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

12.03.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ГП НО «НОФ»: <...> (доверенность от 31.12.2022 № 31/12),

представители ООО «ЭТП ГПБ», ИП Баранзаева Б.Б. на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом, рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ИП Баранзаева Б.Б. от 09.12.2022 № 2776, направленную письмом Нижегородского УФАС России от 20.02.2024 № ИБ/2981/24, на действия (бездействие) заказчика ГП НО «НОФ» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских изделий и разных товаров (извещение № 32413268631), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступила жалоба ИП Баранзаева Б.Б. (далее – Заявитель) от 09.12.2022 № 2776, направленная письмом Нижегородского УФАС России от 20.02.2024 № ИБ/2981/24, на действия (бездействие) заказчика ГП НО «НОФ» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты

малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских изделий и разных товаров (извещение № 32413268631) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупках товаров, работ и услуг ГП НО «НОФ», утвержденным приказом

генерального директора от 03.10.2023 версия 52 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) – 09.02.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 23 – 6 040 116 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок – 19.02.2024;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок – 22.02.2024;
5. По результатам рассмотрения первых частей заявок по лоту № 23 до участия в Аукционе допущена 1 заявка;
6. Дата подачи ценовых предложений – 27.02.2024;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 01.03.2024;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок по лоту № 23 до участия в Аукционе допущена 1 заявка;
9. Дата подведения итогов – 04.03.2024;
10. По результатам подведения итогов по лоту № 23 победителем признано ООО «РЕФАРМА» с предложением о цене договора в размере 6 040 116 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в

течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 27.02.2024 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 12.03.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено описание предмета Аукциона по лоту № 23.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия,

справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом «в» части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, предусмотренными частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта.

Федеральным законом от 04.08.2023 № 444-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 444-ФЗ) внесены изменения в Закон о закупках, в том числе в части дополнения статьи 8 Закона о закупках частью 16, а также в Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), в том числе в части дополнения статьи 112 Закона о контрактной системе частью 76.

Статьей 4 Закона № 444-ФЗ установлено, что вышеуказанные положения Закона № 444-ФЗ вступают в силу с 04.08.2024.

Частью 16 статьи 8 Закона о закупках установлено, что до 30.06.2024 включительно государственные унитарные предприятия субъекта Российской Федерации, на которые законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации возложены полномочия по поставке лекарственных средств, специализированных продуктов лечебного питания, медицинских изделий, расходных материалов, средств для дезинфекции, а также услуг по хранению и доставке соответствующих товаров, работ по ремонту и техническому обслуживанию медицинских изделий, осуществляют закупки для целей исполнения обязательств по контрактам, заключенным на основании части 76 статьи 112 Закона о контрактной системе, руководствуясь положениями нормативных правовых актов, принятых Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 3 статьи 14, частью 6 статьи 23, пунктом 6 части 1 и частью 5 статьи 33, пунктом 2 части 29 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Согласно части 76 статьи 112 Закона о контрактной системе до 30.06.2024 включительно органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации, государственные учреждения субъекта Российской Федерации (муниципальные учреждения муниципальных

образований, входящих в состав субъекта Российской Федерации) вправе осуществлять закупки лекарственных средств, специализированных продуктов лечебного питания, медицинских изделий, расходных материалов, средств для дезинфекции, а также услуг по хранению и доставке соответствующих товаров, работ по ремонту и техническому обслуживанию медицинских изделий у государственного унитарного предприятия соответствующего субъекта Российской Федерации, если законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации на такое предприятие возложены полномочия по поставке таких товаров, оказанию таких услуг, выполнению таких работ для нужд этих заказчиков.

Частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе конкуренции установлено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Вместе с тем в соответствии с частью 5 статьи 33 Закона о контрактной системе особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 (далее – Правила), в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона. При проведении предусмотренных Федеральным законом электронных процедур, закрытых электронных процедур характеристики объекта закупки, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона, указываются с использованием единой информационной системы при формировании извещения об осуществлении закупки, приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частью 1 статьи 42, пунктом 1 части 1 статьи 75 Федерального закона соответственно.

Подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе конкуренции установлено, что заказчик в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующим правилом, а именно в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при

необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак в случае сопровождение такого указания словами «или эквивалент».

Согласно пункту 8 Документации предложение участника закупки составляется в соответствии с приложением № 1 к Документации (далее – Спецификация).

Кроме того, в соответствии с вышеуказанными положениями Документации предложение эквивалентного товара недопустимо, поскольку закупка осуществляется для исполнения обязательств по заключенным государственным контрактам, в связи с чем Заказчик формирует описание объекта закупки на основании и в соответствии с заявками медицинских учреждений Нижнего Новгорода и Нижегородской области.

В соответствии со Спецификацией Заказчиком по лоту № 23 Аукциона закупаются медицинские изделия:

- Картридж порошковый BiCart д/гемодиализа 1150г бикарбонатный № 1 с наименованием производителя и страной происхождения товара – «Гамбро Даско С.п.А (Италия)»;
- Диализатор ELISIO-17H 105мл синтетический с мембраной пл. 1,7м<sup>2</sup> №1 с наименованием производителя и страной происхождения товара – «Нипро Корпорейшн» (Япония)»;
- Диализатор ELISIO-19H 115мл синтетический с мембраной пл. 1,9м<sup>2</sup> №1 с наименованием производителя и страной происхождения товара – «Нипро Корпорейшн» (Япония)»;
- Диализатор ELISIO-21H 130мл синтетический с мембраной пл. 2,1м<sup>2</sup> №1 с наименованием производителя и страной происхождения товара – «Нипро Корпорейшн» (Япония)».

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком ненадлежащим образом осуществлено описание предмета закупки по лоту № 23 Аукциона, а именно Заказчиком не установлена возможность поставки эквивалентных товаров, закупаемых в рамках Аукциона.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что закупка товаров по лоту № 23 осуществляется на основании заявки медицинской организации — ГБУЗ НО «Нижегородская областная клиническая больница им. Н.А. Семашко», обязательства перед которой Заявитель исполняет в рамках государственного контракта, заключенного на основании Закона о контрактной системе (контракт от 19.06.2023 № 2526004817023000076).

Таким образом, требование о невозможности поставки эквивалентного товара установлено Заказчиком в силу положений пункта «в» части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку Аукцион проводится во исполнение контрактов, заключенных Заказчиком на основании пункта 6 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя Заказчика Комиссия ФАС России установила, что предметом контрактов, во исполнение которых проводится Аукцион, является поставка медицинских изделий для нужд государственных учреждений субъекта Российской Федерации (муниципальных учреждений муниципальных образований, входящих в состав субъекта Российской Федерации), что соответствует отношениям, регулируемым частью 76 статьи 112 Закона о контрактной системе, в связи с чем закупочная процедура, проводимая во исполнение таких контрактов, по мнению Комиссии ФАС России, должна быть проведена в соответствии с правилами, установленными частью 16 статьи 8 Закона о закупках.

**Учитывая изложенное, Заказчиком в нарушение положений пункта 7 Правил при описании предмета закупки по лоту № 23 Аукциона не указана информация о взаимозаменяемости закупаемых медицинских изделий, в связи с чем установление в Документации требования об отсутствии возможности поставки эквивалентного товара неправомерно.**

**Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом осуществившего описании предмета Аукциона по лоту № 23, противоречат положениям пункта 7 Правил и, как следствие, части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, нарушают положения части 1 статьи 2, части 16 статьи 8 Закона о закупках, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.**

**В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи**

**предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.**

**На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России**

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ИП Баранзаева Б.Б. (ИНН: 280109768710; ОГРН: 322030000002230) от 09.12.2022 № 2776, направленную письмом Нижегородского УФАС России от 20.02.2024 № ИБ/2981/24, на действия (бездействие) заказчика ГП НО «НОФ» (ИНН: 5260136299; ОГРН: 1045207464015) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских изделий и разных товаров (извещение № 32413268631) обоснованной.

2. Признать ГП НО «НОФ» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 16 статьи 8 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ГП НО «НОФ», ООО «ЭТП ГПБ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 12.03.2024 по делу № 223ФЗ-61/24.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 12.03.2024 по делу № 223ФЗ-61/24 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>