

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17481/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.12.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Элмас», ГБУЗ «ЧЛГ ДЛЯ ВВ ДЗМ»,

рассмотрев жалобу ООО «Элмас» (далее — Заявитель) на действия ГБУЗ «ЧЛГ ДЛЯ ВВ ДЗМ» (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 ГБУЗ «ЧЛГ для ВВ ДЗМ» в 2023 году (реестровый № 32211812708, 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.

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.

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 отклонении заявки Заявителя, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно протокол у рассмотрения первых частей заявок на участие в процедуре 32211812708 от 15.11.2022 заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям:

«Несоответствие продукции, указанной в заявке на участие в закупке, требованиям документации, а именно:

УРЗ по п.1-14 заявки, участник предлагает к поставке иглы марки стали AISI 420 и предлагает иглы с твердостью **по Бринеллю 45**. Согласно требованиям ТХ к поставке необходима продукция марки стали не ниже 20x13. Сталь 20X13 содержит углерода в среднем 0,2%, Х13 - указывает содержание хрома в стали примерно 13%. Т.к. участник не указывает необходимые требования по составу углерода и хрома, а лишь указывает марку стали AISI 420 (США), в России ее аналог будет сталь 30x13.

В соответствии с ГОСТ 5949-2018 (МЕТАЛЛОПРОДУКЦИЯ ИЗ СТАЛЕЙ НЕРЖАВЕЮЩИХ И СПЛАВОВ НА ЖЕЛЕЗНИКЕЛЕВОЙ ОСНОВЕ КОРРОЗИОННО-СТОЙКИХ, ЖАРОСТОЙКИХ И ЖАРОПРОЧНЫХ). П.7.1.6.1 ТАБЛИЦА 1 Данный параметр **имеет диапазонное значение 131-217** (ст.66 и ст.67 ФЗ 44 - непредоставление информации, предусмотренной ч.3 ст. 66 и предоставление недостоверной информации) ».

Комиссией установлено, что требования к поставляемому товару установлены приложением №1 к Техническому заданию «Перечень объектов закупки»:

Код КТРУ: 21.20.24.120-00000011.

«Синтетическая рассасывающаяся полинить из полиэфира, предназначенная для соединения (аппроксимации) краев раны мягких тканей или разреза путем сшивания или для лигирования мягких тканей. Нить обеспечивает временную поддержку раны до тех пор, пока она не будет в достаточной степени вылечена, чтобы справляться с обычными нагрузками, и постепенно рассасывается посредством гидролиза; может комплектоваться иглой, которую необходимо утилизировать сразу после использования. Не самофиксирующаяся и не содержит антимикробных веществ/материалов. Это изделие одноразового использования и предназначено для использования в стерильных условиях».

Дополнительное описание:

Синтетическая рассасывающаяся многоволоконная плетеная нить, состоящая из сополимера гликолида и лактида (лактид не более 90 %, гликолида не менее 10%), с покрытием из сополимера гликолида не более 30% и лактида не более 70% и стеарата кальция (<1%). Покрытие не должно ослаблять «распиливающий» эффект и улучшать скольжение нити в тканях. Рассасывание материала должно происходить по средствам гидролиза. К 2-м неделям после имплантации нить

должна сохранять более 65% первоначальной прочности. Полное рассасывание наступает не ранее чем через 56 дней и не позднее чем через 80 дней. Нить должна быть окрашена в фиолетовый цвет. USP 3/0(2), длина нити не менее 70 см и не более 75 см.

Длина иглы не менее 19,5 мм и не более 20,5 мм изогнутость Δ, колющая игла.

Острота колющей части иглы должна быть не более 0,035.

Игла не должна скользить и не прокручивается в браншах иглодержателя и закреплена на специальном спайдере из пенополиэтилена белого цвета, который должен иметь основу $3 \pm 0,35$ мм, масса 1 м² лайнера должна быть 60 ± 2 г, адгезия к стали должна быть не менее 6 Н/см, прочность на разрыв не менее 10,5 Н/см. (Для быстрого доступа к иглы с помощью иглодержателя в соответствии с потребностью клинических подразделений).

Максимальный диаметр тела иглы более 0,01 мм. (указать).

Предел прочности иглы должен быть не менее 600 мПа, твердость иглы по Бринеллю должна быть не менее 45.

Параметры шероховатости поверхностей игл должны быть не менее значений: на стрижке и острие Ia-0,22 мкм, в зоне крепления шовной нити Rz-10 мкм. Игла изготовлена из сплава марки стали **не ниже стали 20X13** (или эквивалент) с плотностью не менее 7,68 г/см³ и не более 7,83 г/см³. (В соответствии с потребностью клинических подразделений). Длина кончика иглы должна составлять 1/10 от длины иглы и быть не более 8,5 мм. (указать).

Метод сверления иглы должен быть лазерным или механическим.

Разрывная нагрузка в простом узле должна быть не менее значения по ГОСТ 31620-2012 и указывается поставщиком. Каждая нить должна быть намотана на кассету (внутренний вкладыш). Кассета должна защищать нить от повреждения (пластик или иной прочный материал), обеспечивать прямолинейность нити после ее извлечения, минимизировать возникновение эффекта «памяти формы». Кассета должна быть упакована в одинарную фольгированную стерильную упаковку (пакет), с барьерными свойствами и иметь инструкцию на русском языке, открывание путем расслоения лепестков для удобного вскрытия, наличие насечек не допускается (Для предохранения от возможного нарушения стерильности нити). Маркировка внутреннего вкладыша должна содержать наименование шовного материала, его состав, товарный знак производителя (при наличии), наименование производителя, матричный код или штрих код, каталожный номер (при наличии), условный и/или метрический размер нити, цвет нити, длину нити, количество нитей; длины иглы, обозначение типа иглы, кривизны иглы, изображение иглы в натуральную величину, количество игл, указание о стерильности нити должны быть стерилизованы согласно ГОСТ Р ИСО 11137 (максимально допустимая стерилизующая доза Ист должна быть не менее 14 кГр и обеспечивать уровень стерильности не менее 10⁻⁶. Максимально допустимая поглощённая доза Имакс должна быть не более 40 кГр) или/или ГОСТ Р ИСО 11135, указание об однократном применении. Игла должна быть зафиксирована, не задевая острие иглы на внутреннем лотке, что предотвращает затупление острия. Групповая упаковка (коробка) должна содержать не менее 12 штук, быть

герметичной (полиэтилен или другой материал), предохранять содержимое от влаги и дублировать информацию с индивидуальной упаковки. Каждая коробка должна содержать инструкцию по медицинскому применению на русском языке. Способ стерилизации указывается поставщиком.

Требования к товару были сформированы с учетом требований: ГОСТ 31620-2012. Материалы хирургические шовные. Общие технические требования. Методы испытаний; ГОСТ 26641-85. Иглы атравматические. Общие технические требования и методы испытаний; ГОСТ ISO 11607-2011. Срок годности не менее 80% с даты изготовления.

Согласно позиции Заказчика, Заявитель в составе своей заявки указал значение твердости иглы по Бринеллю не соответствующее значению, указанному в ГОСТ 5949-2018 (МЕТАЛЛОПРОДУКЦИЯ ИЗ СТАЛЕЙ НЕРЖАВЕЮЩИХ И СПЛАВОВ НА ЖЕЛЕЗНИКЕЛЕВОЙ ОСНОВЕ КОРРОЗИОННОСТОЙКИХ, ЖАРОСТОЙКИХ И ЖАРОПРОЧНЫХ), а именно: Прочность по бринеллю 45, тогда как в ГОСТ 5949-2018 данный параметр имеет значение 131-217.

Заявитель в составе своей заявки предлагает марку стали AISI 420 (США), в России ее аналогом является сталь **30x13**.

Согласно Таблице 1 пункта 7.1.6.1. ГОСТ 5949-2018 Твердость НВ по Бринеллю горячекатаной, ковальной и калиброванной металлопродукции и металлопродукции со специальной отделкой поверхности в термически обработанном (отожженном или отпущенном) состоянии должна соответствовать нормам, указанным в таблице 1.

В соответствии с данной таблицей, сталь 30x13 имеет твердость 131-217.

Таким образом, по мнению Заказчика, Заявитель в составе своей заявки представил недостоверные сведения, так как по параметру твердость указал несуществующее значение.

Комиссия оценивает позицию Заказчика критически ввиду следующего.

Предложенный Заявителем к поставке шовный хирургический материал с иглой марки стали: Игла изготовлена из сплава марки стали AISI-420 с плотностью 7,73 г/см³.

Предел прочности иглы 600 МПа, твердость иглы по Бринеллю 45. Параметры шероховатости поверхностей игл соответствует значениям: на стрелке и острие Ra-0,32мкм, в зоне крепления шовной нити Rz-20 мкм.

При описании объекта закупки Заказчик ссылается на ГОСТ 26641-85 Иглы атравматические. Общие технические требования и методы испытаний.

В соответствии с п. 2.1. ГОСТ 26641-85 к атравматическим иглам установлено требование, что иглы должны быть изготовлены из коррозионностойкой стали (без предъявлений требований к маркам сплавов).

Так в соответствии с разделом 2 «Технические требования» ГОСТ 26641-85 должны быть соблюдены следующие требования:

- п. 2.1. Иглы должны быть изготовлены в соответствии с требованиями настоящего стандарта, технических условий на иглы конкретного типа по рабочим чертежам, утвержденным в установленном порядке. Иглы должны быть изготовлены из коррозионностойкой стали.
- п. 2.2. Твердость игл должна быть HV 4900—6475 Н/мм².
- п. 2.3. Иглы должны быть упругими.
- п.2.4. Иглы должны быть коррозионностойкими в условиях эксплуатации и хранения.

Таким образом, поставляемый Заявителем товар соответствует указанному в Техническом задании ГОСТ 26641-85.

Кроме того, указанная в составе заявки Заявителем марка стали AISI-420 в Российской Федерации может быть как 20х13, 30х13 и 40х13, а не только 30х13, как указывает Заказчик в протоколе рассмотрения первых частей заявок.

В свою очередь, вопреки позиции Заказчика, Техническое задание не содержит требований о соответствии поставляемого товара ГОСТ 5949-2018.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Учитывая, что в Техническом задании установлено значение твердость иглы: **Не менее 45 по Бринеллю**, то у Заказчика отсутствовали правовые основания для применения значения, указанного в ГОСТ 5949-2018.

Так, указанное в составе заявки Заявителя значение «твердости» 45 по Бринеллю полностью соответствует требованиям Заказчика, установленным в Техническом задании.

Более того, Комиссия отмечает, что установленное значение «твердости» в Техническом задании не соответствует значениям, указанным в ГОСТ 5949-2018.

Так, согласно Таблице 1 пункта 7.1.6.1 ГОСТа 5949-2018 марка стали 20х13 имеет значение твердости 126-197, марка стали 30х13 имеет значение твердости 131-217, а марка стали 40х13 имеет значение твердости 143-229.

При этом, на заседании Комиссии представитель Заказчика не смог пояснить основания установления в Техническом задании значения «твердости» отличного от значения, указанного в ГОСТ 5949-2018, на который он ссылается при рассмотрении заявок участников.

Более того, Комиссия, оценив довод Заказчика о том, 2 допущенных участников представили свои технические предложения в полном соответствии с Техническим заданием установила следующее.

Так, изучив технические предложения участников, которые допущены к дальнейшему участию, как полностью соответствующие требованиям документации установила, что в своих технических предложениях названные участники также указали **твердость иглы по Бринеллю 45**, когда как за несоответствие указанной характеристике по данному основанию отклонена только заявка Заявителя, что явно указывает на отсутствие принципов равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации при рассмотрении заявок участников.

Комиссия отмечает, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны Заказчиком.

Предоставление участником Закупки в составе заявки недостоверных сведений и выявление Заказчиком названного факта является самостоятельным основанием для отстранения такого лица от участия в закупочной процедуре на любом этапе его проведения.

Указанное требование обусловлено более значимыми правовыми последствиями для участника торгов, нежели несоответствие заявки формальным требованиям Закупочной документации, а потому требует большей проработанности со стороны Заказчика и наличия у него неопровержимых доказательств недостоверности представленных сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В свою очередь, доказательств, подтверждающих представление Заявителем недостоверных сведений Заказчиком не представлено, равно как не представлено доказательств действительного несоответствия заявки Заявителя требованиям документации.

При этом, Заявителем на заседание Комиссии было представлено письмо от производителя ООО «ПТО «МЕДТЕХНИКА» от 09.11.2022 № 75/22, согласно которому иглы на запрашиваемую продукцию, изготавливаются из стали марки AISI 420 (США) в соответствии с ГОСТ 18143-72 Предел прочности иглы 600 МПа, твердость иглы по Бринеллю примерно 45. Параметры шероховатости поверхностей игл

соответствует значениям: на стрижке и острие не превышает Ra0,32мкм, в зоне крепления шовной нити не превышает Rz-20 мкм. Игла изготовлена из сплава марки стали AISI-420 с плотностью не превышает 7,73 г/см³.

Дополнительно Комиссия отмечает, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в Закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно формирования подаваемых на участие в закупке заявок. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

В рассматриваемом случае Комиссия приходит к выводу о том, что указанные Заявителем в своей заявке технические характеристики предлагаемого к поставке Товара соответствуют параметрам, установленным Заказчиком в Техническом задании.

Доказательств обратного Заказчиком Комиссии не представлено.

В свою очередь, отклонение заявки участника ввиду несоответствия параметров, не указанных в Закупочной документации в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках является неправомерным и нарушает принципы, установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Элмас» (ИНН: 1658033159, ОГРН: 1021603268070) на действия ГБУЗ «ЧЛГ для ВВ ДЗМ» (ИНН: 7725043780, ОГРН: 1027700226542) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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