

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18602/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
21.12.2022 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «РАЗ», ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России,

рассмотрев жалобу ООО «РАЗ» (далее - Заявитель) на действия ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку медицинских расходных материалов для Института Вельтищева для нужд ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России в 2023 году (реестровый №32211876196, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское 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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных 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.

Часть 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 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушения со стороны Заказчика выражены в неправомерном установлении положений конкурсной документации, а именно:

1. Пункт 2.1. документации о закупке ограничивает число потенциальных участников закупки и не соответствует требованиям Закона о закупках.
2. Подпункт 1 пункта 2.3 документации устанавливает требования, не предусмотренные Положением о закупках Заказчика (далее — Положение).
3. Подпункт 2 пункта 2.3. документации устанавливает излишние требования, не предусмотренные Положением.
4. Подпункт 4 пункта 3.6. документации о закупке не соответствует Положению.
5. Требуемые к поставке медицинские изделия неправомерно объединены в один лот, а также позиции № №12, 14, 21, 49, 52 могут быть поставлены единственным хозяйствующим субъектом.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В силу 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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 23.11.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере — 78 638 450,00 руб.

1. По мнению Заявителя, закупочная комиссия Заказчика уполномочена не признавать физических и юридических лиц участниками закупки, а определять их участниками аукциона, поскольку участвовать в закупке в силу прямого указания Закона о закупках должны иметь право любые лица, следовательно, участниками закупки лица должны признаваться по факту подачи ими документов на участие в закупке, без связи с соответствием или несоответствием таких лиц требованиям аукционной документации. После рассмотрения поданных заявок Заказчик уполномочен признать таких лиц участниками аукциона.

Оценивая данный довод жалобы, Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 2.1 Информационной карты участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным в настоящей документации.

К участию в электронных аукционах допускаются лица, получившие аккредитацию на электронной площадке, в порядке, установленном регламентом такой электронной площадки.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием".

Таким образом, пункт 2.1 Информационной карты соответствует части 5 статьи 3 Закона о закупках.

На заседании Комиссии Заказчик также пояснил, что в документации речь идет о понятии «участник закупки» в понимании Закона о закупках. Никакого иного понятия в виде «участника аукциона» Заказчик не вводит. Положение и аукционная документация в части понятия «участник закупки» подлежат толкованию буквально.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что Заявителем как подателем жалобы не приведено обоснования нарушения его прав и законных интересов оспариваемыми положениями документации.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства и признает данный довод жалобы необоснованным.

2-3. По мнению Заявителя, исчерпывающий перечень требований к участникам закупки должен быть предусмотрен в Положении. В случае, если Заказчик вправе при проведении закупки устанавливать произвольные требования в документации, правовой смысл существования Положения нивелируется.

Заявитель отмечает, что, при необходимости установления дополнительного требования в документации, его необходимо установить в Положении.

При этом, Комиссия установила следующее.

Пункт 2.3 Информационной карты устанавливает дополнительные требования к участникам закупки. Согласно нему:

1) Участник процедуры закупки не является офшорной компанией, зарегистрированной на территории государств и территорий, установленных приказом Минфина России от 13.11.2007 № 108н «Об утверждении Перечня государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны)»;

2) Отсутствие между участником процедуры закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Также в силу 3.1.7.3 Положения не допускается предъявлять к участникам закупки, товарам, работам, услугам, условиям исполнения договора требования, не предусмотренные документацией о закупке, а также оценивать и сопоставлять заявки на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Комиссия отмечает, что Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки.

Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Таким образом, Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные 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.

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.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Комиссия отмечает, что Заказчик вправе устанавливать в Закупочной документации требования к участникам закупки в соответствии со своими требованиями, при условии применения их в равной степени ко всем участникам закупки.

При этом целесообразность введения повышенных требований к участникам не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки в отрыве от обстоятельств, указывающих на фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Само по себе предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

Кроме того, согласно пункту 4 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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, в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

Кроме того, на заседании Комиссии Заявитель указал, что не относится к лицам, которые подпадают под оспариваемые критерии: Заявитель не является офшорной компанией, а также между Заявителем и Заказчиком отсутствует конфликт интересов.

При этом доказательств нарушения прав подателя жалобы в материалы дела не представлено, а Комиссией не установлено.

В связи с чем, Комиссия делает вывод, что оспариваемые положения документации не нарушают права и законные интересы Заявителя.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства и признает данные доводы жалобы необоснованными.

4. По мнению Заявителя, недопуск участника к участию в аукционе при наличии в заявке предложения о цене договора нарушает требования Положения.

При этом Комиссией было установлено следующее.

Согласно пункту 3.6 документации аукционные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в аукционной документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных аукционной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Участник закупки не допускается к участию в электронном аукционе в случае наличия в заявке предложения о цене договора.

В случае выявления одного из фактов, указанных в настоящем пункте, комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора.

В соответствии с пунктом 4.4 документации заявка на участие в аукционе должна включать:

- 1) документ, содержащий сведения об участнике закупок, подавшем заявку: наименование (полное наименование), фирменное наименование (при наличии), организационно-правовую форму, место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника аукциона, фамилию, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, адрес электронной почты участника процедуры закупки, идентификационный номер налогоплательщика участника закупки;
- 2) копии учредительных документов участника закупок (для юридических лиц);
- 3) копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);
- 4) выписку из Единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц) либо Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), полученную не ранее чем за месяц до дня размещения в ЕИС извещения о проведении электронного аукциона, или нотариально заверенную копию такой выписки;
- 5) надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя согласно законодательству соответствующего государства (для иностранных лиц). Эти документы должны быть получены не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении аукциона;
- 6) документ, подтверждающий полномочия лица осуществлять действия от имени участника закупок – юридического лица (копия решения о назначении или об избрании физического лица на должность, в соответствии с которым это физическое лицо обладает правом действовать от имени участника без доверенности). Если от имени участника аукциона действует иное лицо, заявка должна включать и доверенность на осуществление действий от имени участника закупок, заверенную печатью (при наличии) участника закупок и подписанную от его имени лицом (лицами), которому в соответствии с законодательством Российской Федерации, учредительными документами предоставлено право подписи доверенностей (для юридических лиц), либо нотариально заверенную копию такой доверенности;
- 7) решение об одобрении или о совершении крупной сделки (его копию), если требование о необходимости такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупок поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, выступающих предметом договора, предоставление обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Если указанные действия не считаются для участника закупки крупной сделкой, представляется соответствующее письмо;
- 8) документ, декларирующий следующее:
 - непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника такой закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом);
 - неприостановление деятельности участника и закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;
 - отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную

силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника такой закупки, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

- отсутствие у участника закупки - физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки непогашенной или неснятой судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся предметом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

- отсутствие фактов привлечения в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в конкурентной закупке участника такой закупки - юридического лица к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

- сведения об участнике закупки отсутствуют в реестрах недобросовестных поставщиков, ведение которых предусмотрено Законом № 223-ФЗ и Законом № 44-ФЗ;

- участник закупки обладает исключительными правами на интеллектуальную собственность либо правами на использование интеллектуальной собственности в объеме, достаточном для исполнения договора (если в связи с исполнением договора Заказчик приобретает права на интеллектуальную собственность либо исполнение договора предполагает ее использование);

9) документы (их копии), подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям законодательства Российской Федерации и аукционной документации к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (предоставляются в случае указания в подпункте 1 пункта 2.2 настоящей информационной карты таких документов);

10) документы (их копии), подтверждающие соответствие товаров, работ, услуг требованиям законодательства Российской Федерации к таким товарам, работам, услугам, если законодательством Российской Федерации установлены требования к ним и представление указанных документов предусмотрено аукционной документацией. Исключение составляют документы, которые согласно гражданскому законодательству могут быть представлены только вместе с товаром – копия регистрационного удостоверения (или сведения о РУ);

11) согласие на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона;

12) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение при его наличии) предлагаемого для поставки товара или в случае закупки работ, услуг, для выполнения или оказания которых используется товар. Наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе приоритета товаром российского происхождения в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе;

13) документы, подтверждающие внесение обеспечения аукционной заявки (если в извещении и аукционной документации содержится данное требование и участником выбран способ обеспечения – предоставление независимой гарантии). При предоставлении обеспечения заявки в форме независимой гарантии предоставляется независимая гарантия. Документы должны быть сканированы с оригиналов;

14) любые другие документы на усмотрение Участника закупки.

Заявка на участие в аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение предлагаемого к поставке товара.

Согласно пункту 1.2 документации формой и способом оспариваемой закупки устанавливается аукцион в электронной форме.

В силу части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - "шаг аукциона"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

В соответствии с пунктом 3.9 документации процедура аукциона проводится путем понижения начальной (максимальной) цены договора участниками, которые допущены заказчиком торгов и признаны участниками аукциона.

При проведении электронного аукциона участники электронного аукциона подают предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах «шага аукциона», в порядке, установленном регламентом электронной площадки.

Победителем аукциона признается участник, предложивший наиболее низкую цену договора, или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Результаты проведения аукциона оператор электронной площадки размещает в протоколе проведения аукциона.

Согласно пункту 3.6.6.1 Положения в аукционе могут участвовать только те участники закупки, которые допущены к участию в данной процедуре. Победителем аукциона признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену договора или, если в ходе аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену права на заключение договора.

В силу пункта 3.6.6.4 Положения аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона, на «шаг аукциона».

Таким образом, Комиссия отмечает, что указание в заявке предложения о цене договора противоречит самой сути проведения аукциона, а равно в действиях Заказчика не усматривается нарушений действующего законодательства, и указанный довод жалобы признается необоснованным.

5. По мнению Заявителя, требуемые к поставке медицинские изделия применяются при лечении разных форм аритмий и используются отдельно друг от друга.

Заявитель отмечает, что Позиция №1 «Пинцет тип 1», Позиция №2 «Пинцет тип 2», позиция №3 «Кабель тип 1», позиция №4 «Контейнер», Позиция №5 «Зажим тип 1», Позиция №6 «Зажим тип 2», Позиция №7 «Ножницы» - используются для открытых операций на сердце для коагуляции тканей. Данный вид хирургического вмешательства никогда не подразумевает совместное использование с инструментами для криоабляции или радиочастотной абляции с применением эндокардиального доступа.

Позиция №16 «Кардиовертер-дефибриллятор тип 1», позиция №17 «Кардиовертер-дефибриллятор тип 2», позиция №18 «Электрод тип 1», позиция №19 «Электрод тип 2», позиция №20 «Электрод тип 3», позиция №46 «Электрод тип 4» – используются при имплантации кардиовертердефибрилляторов для купирования у пациентов желудочковой тахикардии или фибрилляции желудочков, а также для устранения угрожающих жизни аритмий и предотвращения остановки сердца.

Позиция №47 «Электрокардиостимулятор тип 1», позиция №48 «Электрокардиостимулятор тип 2», Позиция №34 «Интродьюсер тип 12», Позиция №35 «Интродьюсер тип 13», Позиция №36 «Интродьюсер тип 14», Позиция №37 «Интродьюсер тип 15», Позиция №38 «Интродьюсер тип 16», Позиция №39 «Интродьюсер тип 17», Позиция №40 «Интродьюсер тип 18», Позиция №41 «Интродьюсер тип 19», Позиция №42 «Интродьюсер тип 20» – используются для имплантации электрокардиостимуляторов у пациентов с атрио-вентрикулярной блокады или брадикардией.

Электрокардиостимуляторы (далее ЭКС) и кардиовертер-дефибрилляторы (далее ИКД) не связанные друг с другом устройства, предназначенные для пациентов с различными клиническими показаниями для имплантации. Также обращаем внимание, что данные операции являются плановыми, на которые пациенты подбираются заблаговременно, далее пациент получает конкретную квоту на выполнение хирургического вмешательства, то есть решение о имплантации одного или другого вида устройства не принимается «в моменте», поэтому включение ЭКС и ИКД в один лот (для одновременного получения на склад данных устройств) не является клинически значимым.

Также Заявитель указывает, что укрупнение лота и объединение в один лот товаров, не используемых вместе при хирургических вмешательствах, вызвало увеличение стоимости единицы изделия.

Таким образом, Заявитель считает необходимым разделить лот по типам процедур.

Заказчик, в свою очередь, пояснил, что формирование предмета закупки обусловлено спецификой лечебного процесса, используемых технологий в лечебном процессе и соответственно спецификой закупаемого товара и его применения.

Закупка предназначена для нужд одного отделения, а использование медицинских изделий с обозначенными в аукционной документации характеристиками является необходимым для последовательного и качественного обеспечения лечебного процесса для нужд данного отделения, в соответствии с Федеральным Законом N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации". Поставка товара, не соответствующего требованиям Заказчика, может отрицательно отразиться на качестве оказания медицинской помощи, состоянии здоровья пациентов и привести к угрозе жизни, срыву лечебного процесса.

Также Заказчик указал, что формирование лота подобным образом позволит Заказчику сэкономить временные и экономические ресурсы, затрачиваемые на проведение отдельных закупок. Формируя лот для осуществления закупки для одного отделения, занимающегося лечением нарушений ритма сердца, Заказчик ориентируется на обеспечение соответствующего отделения технологически и функционально связанными между собой медицинскими расходными материалами, позволяющими этому отделению бесперебойно осуществлять свои функции по лечению нарушений ритма сердца.

Заказчик отмечает, что на момент поступления пациента, и на момент принятия решения о методе хирургического лечения отделение лечения нарушений ритма сердца должно иметь в наличии весь набор медицинских расходных материалов для лечения любых нарушений ритма сердца, т.к. состояние пациентов может быть разное (среднее, тяжелое, критическое) и обследование, принятие решения о методе лечения и проведение хирургической операции может быть осуществлено в кратчайшие сроки.

Также Заказчик указал, что Заказчиком были получены три коммерческих предложения от потенциальных участников, в расчете применен коэффициент вариации и в качестве начальной (максимальной) цены за единицу товара была принята наименьшая цена из представленных в коммерческих предложениях. У Заказчика отсутствует обязанность осуществлять проверку обоснованности предоставляемых в коммерческих предложениях цен, отслеживать межкорпоративные отношения между хозяйствующими субъектами, участвующими в цепочке поставок товаров, а также прогнозировать рост или снижение цен на товары в течении действия договора поставки. Все эти обстоятельства относятся к категории предпринимательский коммерческих рисков участников закупки и не налагают на Заказчика дополнительных обязанностей.

Оценивая данные обстоятельства, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1.4 документации предметом оспариваемой закупки является поставка медицинских расходных материалов для Института Вельтищева для нужд ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России в 2023 году.

В Техническом задании указаны сведения о наименовании, количестве и необходимых характеристиках товаров, являющихся предметом договора.

НМЦ предмета закупки также включает в себя исключительно поставку продукции, в НМЦ предмета закупки не включена стоимость оплаты иных услуг.

В силу изложенного, закупка медицинских расходных материалов обусловлена потребностью Заказчика, при этом закупаемые товары функционально связаны между собой.

Таким образом, Комиссия отмечает, что объединение в один лот указанной продукции обусловлено их функциональной связанностью.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В случаях, когда в лоте объединены разные товары, работы или услуги, наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, их целевым назначением, достижением единой цели.

В данном случае, между товарами существует функциональная связь, у них одна сфера применения — закупаются медицинские расходные материалы, а равно в действиях Заказчика по объединению их в один лот отсутствует нарушения действующего законодательства.

Также на заседании Комиссии Заявитель указал, что товары с позициями № №12, 14, 21, 49, 52 представлены на рынке единственными производителями.

Согласно доводам жалобы, под техническое задание позиции №12 подходит только «Катетер для эндокардиальной криоабляции Freezor», производства "Медтроник КриоКат ЛП", Канада, так как это единственный катетер для точечной криоабляции, зарегистрированный на территории Российской Федерации. Под техническое задание позиции №14 подходит только «Инструменты для кардиостимуляции и абляции: Электрод для абляции: RF Maring», производства "Медтроник Инк.", США. Под техническое задание позиции №52 подходит только «Катетер навигационный для электрофизиологического исследования сердца, вариант исполнения: Катетер PentaRay NAV eco», производства "Байосенс Вебстер, Инк.", США. Так как данный катетер совместим только с навигационной системой «Системой электрофизиологическая нефлюороскопическая навигационная CARTO 3 с принадлежностями» производства "Байосенс Вебстер (Израиль) Лтд.", Израиль, можно сделать вывод, что остальные навигационные катетеры в лоте и принадлежности (Позиция №21 «Электрод-накладка тип 1», позиция №49 «Катетер тип 3», позиция №53 «Катетер тип 6», позиция №54 «Катетер тип 7») также должны быть совместимы с навигационной системой Carto 3. Соответственно под техническое задание позиции №21 подходит только «Изделия медицинские кардиохирургические для диагностики и лечения заболеваний сердца: Электроды-накладки: Carto 3 Reference Patches», производства "Байосенс Вебстер, Инк.", США., позиции №49 подходит только «Катетер навигационный ThermoCool для радиочастотной абляции сердца, вариант исполнения: Катетер двунаправленный ThermoCool SF NAV: Тип кривизны D-F; конфигурация электродов 2-5-2 мм», производства "Байосенс Вебстер, Инк.", США., позиции №53 подходит только «Катетер навигационный ThermoCool для радиочастотной абляции сердца, вариант исполнения: Катетер двунаправленный ThermoCool SF NAV: Тип кривизны D-D; конфигурация электродов 2-5-2 мм», производства "Байосенс Вебстер, Инк.", США., позиции №54 подходит только «Катетер навигационный ThermoCool для радиочастотной абляции сердца, вариант исполнения: Катетер двунаправленный ThermoCool SF NAV: Тип кривизны B-D; конфигурация электродов 2-5-2 мм», производства "Байосенс Вебстер, Инк.", США.

Таким образом, по мнению Заявителя, включение данных позиций в общий лот ведет к ограничению числа потенциальных участников и ограничивает конкуренцию.

Также Заявителем был приведен сравнительный анализ товаров, подходящих для поставки по указанным позициям.

№ п/п	Наименование Наименован показателя (требуемый параметр)	Ед.изм. показателя	Требуемое значение показателя	Инструменты для кардиостимуляции и абляции: Электрод для абляции: RF Maring, производства "Медтроник Инк.", США	Катетер для термической абляции Blazer II производства "Boston Scientific Corporation", США	Электрофизиологические катетеры с удлинителями и температурными кабелями (вид 178010): Livewire TC 402xxx Производства "Сент Джут Медикал", США	Катетеры для кардиохирургии и AICath, производства "БИОТРОНИК SE & Ко. КГ", Германия	
14	Катетер тип 2	Длина катетера	см	≥ 105 и ≤ 110	110	110	115	110
	Управление мультиплоскостное		соответствие	соответствие	Нет Управление катетером в одной плоскости (двунаправленный)	Нет Управление катетером в одной плоскости (двунаправленный)	Нет Управление катетером в одной плоскости (двунаправленный)	Нет Управление катетером в одной плоскости (двунаправленный)
	Межэлектродное расстояние	мм	не более 2-5-2	2-5-2	2.5-2.5-2.5	2-5-2	2-5-2	2-5-2
				

Нет Нет Нет

Мультикривизна в мм не уже 40-50 40-60 диапазоне

№ п/п	Наименование	Наименование показателя (требуемый параметр)	Ед.изм. Требуемое значение показателя	Катетер PentaRay NAV есо», производства "Байосенс Вебстер, Инк.", США.	«Катетер для картирования высокого разрешения Intellamap Orion», Производства "Boston Scientific Corporation", США	«Катетер для высокоплотного картирования двунаправленный Advisor HD Grid Mapping Catheter», Производства "Эбботт Медикал", США						
							Длина катетера	см	≥ 111 и ≤ 115	115	115	105
							Диаметр проксимальной части катетера	Fr	не более 8 и не менее 6	7	8,5	8
							Геометрия дистальной части катетера	ветвей	не менее 5	5	нет	нет
							Электродов для регистрации внутрисердечных электрограмм	шт.	не менее 20	20	64	18
							Межэлектродное расстояние	мм	не менее 2-6-2	2-6-2	Нет данных в открытых источниках	3-3-3

В ответ на указанные обстоятельства, Заказчиком были даны пояснения, согласно которым у производителя ООО «Медтроник в России» имеется 20 официальных дистрибьюторов, у ООО «Джонсон & Джонсон» - 7 официальных дистрибьюторов на территории России.

При этом Заказчик указал, что медицинские товары в лоте оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, поэтому при установлении конкретных требований к закупаемым товарам он руководствовался спецификой своей деятельности, а также возможностью достижения наилучшего терапевтического эффекта и максимального исключения любых нежелательных реакций.

Также относительно необходимости поставки товаров с указанными характеристиками, Заказчик пояснил, что криоабляция при суправентрикулярных тахикардиях относится ко II А классу показаний уровень доказанности В по совместным рекомендациям Европейского и американского обществ кардиологов. Рекомендация МЗ РФ по лечению детей с нарушениями ритма сердца пока не существует.

Криобаллоны не применимы у детей из-за их размеров и окклюзионной методики использования. Поэтому, катетером выбора для успешного проведения криоабляции с минимальными рисками осложнений, является Freezor Xtra (Medtronic).

Самой распространенной (более 50% всех случаев) и самой жизнеопасной аритмией у детей является АВ реципрокная тахикардия при синдроме WPW. Наиболее частая локализация WPW – свободная стенка левой атриовентрикулярной борозды – более 70% всех случаев. В отличие от взрослых пациентов, у которых возможен прямой транссептальный доступ к локализации субстрата аритмии у детей, в особенности весом до 40 кг, основным доступом является трансаортальный. При этом доступе к критической точке аритмии в левых камерах сердца хирург с помощью катетера должен преодолеть 3 изгиба в магистральных сосудах, а затем точно позиционировать электрод под митральным клапаном, минимизировав повреждение мышечного аппарата клапана и обеспечив адекватный контакт с тканями для надежного устранения дополнительного АВ соединения. Мультикривизна как раз таки необходима у детей для позиционирования инструментов в многоплоскостных структурах митрального клапана, где расположено дополнительное АВ соединения. Поэтому, использование мультиплоскостного катетера Mariner (Medtronic) – имеет решающее значение для успешного проведения этой операции, с минимальным риском осложнений.

Основные точки приложения навигационных катетеров – картирование и РЧ абляция сложных суправентрикулярных и желудочковых аритмий, в особенности у пациентов с коррегированными врожденными пороками сердца. Основными характеристиками данной группы являются структурные особенности сердца - истончение стенок и большие участки рубцов после кардиохирургических операций, что исключает использование инструментов без контроля силы контакта. Излишний контакт или прижатие инструмента у таких пациентов в момент радиочастотной абляции с высокой долей вероятности приведет к разрыву стенки сердца и гибели ребенка. Технологией контроля силы контакта обладают только катетеры двух производителей - Biosense Webster и ST. Jude. Второй ключевой особенностью данных пациентов является наличие синдрома хронической сердечной недостаточности. У таких пациентов особенно опасна перегрузка организма жидкостью, которая может привести к отеку легких и смерти пациента от острой сердечной недостаточности. В особенности такой риск велик у детей, т.к. их объем циркулирующей крови меньше и даже небольшое количество избыточной жидкости в кровотоке при

внутрисердечной аблации может иметь критическое значение. Технология SF Biosense Webster, позволяет снизить объем инфузии в орошаемых катетерах более чем в 2 раза. Таким образом, Thermocool SF – оптимальный вариант навигационного катетера, применимый в педиатрической практике.

Катетер Intellamar за счет своих конструктивных особенностей, прежде всего жесткости, никогда не применялся у детей в доступных исследованиях. При выборе между катетерами PentaRay и Advisor HD, сопоставимыми по результатам исследований у детей, хотя они и не сравнивались напрямую в связи с небольшим объемом исследований, основную роль будут играть предпочтения хирурга в связи с разной техникой манипуляцией катетерами. Катетер PentaRay имеет форму мягкой кисти с пятью лучами, которые гнутся в произвольных направлениях и наиболее безопасно облегают детское сердце. Катетер Advisor выполнен в форме пластины, обладающей ограниченной эластичностью, использовать которую будет сложнее у маленьких детей, в особенности хирургам, привыкшим к распространенным катетерам типа «кисть».

Особенностью описанных навигационных катетеров является необходимость использовать комплиментарный им комплект референсных электродов. Таким образом, закупка указанного в техническом задании набора накладок является необходимым дополнением.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что закупка товаров указанных производителей обусловлена потребностью Заказчика в конкретном функционале.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Кроме того, следует отметить, 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.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя оспариваемыми требованиями, Заявителем Комиссии не представлено.

В свою очередь Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений.

В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РАЗ» (ИНН: 1660283371; ОГРН: 1161690169057) на действия ФГАОУ ВО РНИМУ им. Н.И. Пирогова Минздрава России (ИНН: 7728095113; ОГРН: 1027739054420) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 09.12.2022 № НП/62779/22, от 14.12.2022 № НП/63727/22, от 16.12.2022 № НП/64346/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.