

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20096/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.11.2021

г.

Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «МедРескью», ГБОУ ВПО «МГМСУ им. А.И. Евдокимова»,

рассмотрев жалобу ООО «МедРескью» (далее - Заявитель) на действия ГБОУ ВПО «МГМСУ им. А.И. Евдокимова» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку симуляционного оборудования и консультационных услуг (реестровый № 32110765951) (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, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель выражает несогласие с требованиями, установленными в Закупочной документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

Требованиями части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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.

Комиссией установлено, что 26.10.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку симуляционного оборудования и консультационных услуг (реестровый № 32110765951) (далее – аукцион, процедура).

Заявитель в жалобе ссылается на то, что Заказчик неправомерно установил код ОКПД2 для товара, объединив в один лот несвязные по техническим и функциональным характеристикам медицинские и не медицинские товары, а также на отсутствие в документации требования о наличии регистрационного удостоверения на медицинские изделия.

Согласно п. 6 Извещения предметом договора является закупка симуляционного оборудования и консультационных услуг.

Конкретные требования к количеству поставляемого товара, объему выполняемых работ, оказываемых услуг, а также сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки указаны в техническом задании (приложение № 2 к настоящей документации).

Так, в техническом задании Заказчиком по выбранным позициям уставлен перечень, который по мнению Заявителя относится к категории медицинского оборудования:

- 26. Набор хирургических накладок: раны, ожоги, пролежни;
- 38. Мобильный хирургический стол в комплекте;
- 39. Набор хирургических инструментов большой;
- 40. Столик для хирургических инструментов;
- 42. Шина Крамера для верхних конечностей;
- 43. Шина Крамера для нижних конечностей;
- 44. Шина Дитерихса с ремнями;
- 45. Комплект шин иммобилизационных вакуумных взрослых;
- 46. Комплект шин иммобилизационных пневматических взрослых;
- 47. Комплект шин иммобилизационных транспортных;
- 48. Набор для плевральной пункции;
- 49. Набор для спинальной анестезии;
- 50. Негатоскоп однокадровый.

Вместе с тем, Заказчик пояснил, что закупка проводится в целях обучения студентов в рамках образовательной деятельности по целевой субсидии, в целях выполнения программы развития Университета Приоритет 2030, в рамках реализации программы стратегического академического лидерства «Приоритет-2030» и Правил предоставления грантов в форме субсидий из федерального бюджета на оказание поддержки программ развития образовательных организаций высшего образования, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 13 мая 2021 г. № 729, а не в целях оказания медицинской помощи и не в рамках медицинской деятельности. Именно поэтому Университетом выбран код ОКПД2 32.99.53.120 «Тренажеры для профессионального обучения».

Согласно ч. 1 ст.38 Федерального закона № 323 «Об основах охраны здоровья» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное

программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

При этом, каждое из вышеуказанных наименований также является обучающим пособием/симуляционным оборудованием, в том числе применяемое в совокупности скупаемыми тренажерами и симуляционным оборудованием. Все товары, объединенные в составе данной закупки, являются технологически и функционально взаимосвязанными:

Мобильный хирургический стол необходим при работе практически со всемикупаемыми тренажерами для формирования практических навыков и знаний в обстановке, приближенной к реальной.

Набор хирургических инструментов большой применяется при отработке студентами практических навыков на тренажере для отработки навыков лапароцентеза, тренажере для дренирования плевральной полости и пункции перикарда и т. д.

Столик для хирургических инструментов используется при отработке практических оперативных навыков, так как именно на нем должны быть расположены хирургические инструменты, используемые студентом при демонстрации практических навыков по хирургии, травматологии и других направлений хирургического профиля.

В рамках данной закупки Университетом закупается тренажер для дренирования плевральной полости и пункции перикарда, а также тренажер для спинномозговой анестезии. Для отработки студентами навыков на данных тренажерах, Университетом закупается набор для плевральной пункции (номер 48) и набор для спинальной анестезии (номер 49).

Наборы и комплекты шин (номера 42, 43, 44, 45, 46 и 47) закупаются Университетом для использования на тренажере для отработки навыков промывания желудка, который так же используется для десмургии и транспортной иммобилизации.

Негатоскоп однокадровый применяется практически со всеми тренажерами, закупаемыми в рамках данной закупки, так как является

устройством, предназначенным для просмотра на просвет чёрно-белых радиографических снимков (рентгенограмм, томограмм и т. д.) тех патологических состояний, которые можно имитировать на покупаемых тренажерах.

Набор хирургических накладок применяется на таких покупаемых в рамках данной закупки тренажерах, как симулятор взрослого пациента и тренажер для практической отработки навыков ухода за ранами и различными повреждениями и хирургической обработки травматической раны с расходными материалами. Муляжи ран обеспечивают достоверность на уровне всех органов чувств обучающегося, могут быть зафиксированы на голове, конечностях, груди стандартизированного пациента или манекена и допускают отработку таких манипуляций, как промывание раны, наложение шва, бандажирование, наложение повязок и др.

Таким образом, требования к товару, установленные техническим заданием включают в себя технологически и функционально взаимосвязанное оборудование.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что перечень оборудования по представленным позициям, которые могут являться медицинскими товарами составляет менее половины от общего числа необходимых к поставке товаров, в связи с чем дробление закупок является экономически нецелесообразным.

Согласно пп. 10 п. 16 Извещения копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам, за исключением случаев, если в соответствии с законодательством Российской Федерации документы передаются вместе с товаром (не требуется).

Заказчик пояснил, что в данном случае изделия не будут использоваться для медицинских манипуляций у пациентов, в составе аукционной документации не установлено требований к предоставлению регистрационных удостоверений, поскольку это приведет к необоснованному ограничению количества поставщиков, готовых поставить товар, согласно техническому заданию.

Комиссия отмечает, что в данном случае Заказчик принимает на себя обязательства по соблюдению требований отраслевого законодательства в части требования о наличии регистрационного удостоверения при использовании медицинских изделий.

Кроме того, Закон о закупках не содержит обязанность Заказчика в установлении обязательных требований к участнику о наличии подтверждающих документов на этапе участие в процедуре, в частности соответствующих разрешительных документов на поставляемый товар. При этом Заказчик вправе истребовать необходимые документы у исполнителя по договору.

Заявитель на заседании Комиссии пояснил, что у него отсутствует возможность поставки оборудования по указанным позициям, поскольку в его деятельность входит исключительно поставка тренажеров.

Комиссия отмечает, что отсутствие в наличии товара, необходимого к поставке в данном случае не может являться ограничением конкуренции, поскольку данное оборудование находится в свободном доступе, что не исключает возможность приобретения и поставки такого товара.

Согласно позиции Верховного суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Вместе с тем, участник Закупки не ограничен в праве привлекать соисполнителя для осуществления поставки оборудования, в соответствии с предметом закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее также - ГК РФ), данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о

закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Комиссия отмечает, что действующий Закон о закупках предоставляет Заказчику право на организацию торгов по проведению закупочной процедуры именно тех товаров и услуг, которые он счел необходимым для удовлетворения своих потребностей, в связи с чем, Заказчик на свое усмотрение определяет описание предмета (объекта) закупки.

Следовательно, Заказчик при осуществлении закупки наделен правом самостоятельного выделения отдельных лотов (по группам, классам, иным единицам), правом выставления предмета торгов единым лотом, а также правом определения его содержания исходя из потребностей при условии одновременно соблюдения Заказчиком иных принципов закупки, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В данном конкретном случае Комиссия учитывает, что Закупка различных видов товаров в рамках одного лота позволяет хозяйствующим субъектам, а также организациям, специализирующимся на поставках определенных товаров, участвовать в Закупке, что не может привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, требования Закона о закупках не содержат запрета на осуществление закупки товаров взаимосвязанных по техническим и функциональным характеристикам.

Вместе с тем, Заказчиком в материалы дела были представлены доказательства, обосновывающие необходимость объединения в один лот необходимых к поставке товаров.

Согласно требованиям 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.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи 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 именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований обусловлены его потребностями.

При этом Заявителем не представлено доказательств действительного нарушения его прав и законных интересов путем не установления требования к участникам закупки о предоставлении рег. удостоверений с учетом того, что установление такого требования и повлечет невозможность участия в конкурентной процедуре лиц, не осуществляющих деятельность по реализации мед.изделий, в том числе самого Заявителя.

В отношении кода избранного кода ОКПД2 Заявителем также не представлено доказательств, что указание кода только для поставки тренажеров, позиции в закупке по которым преобладают, влечет сужение круга участников и каким-либо образом затрудняют поиск процедуры.

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

Действительных доказательств нарушения прав Заявителя оспариваемым требованием, Заявителем Комиссии не представлено.

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, 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).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МедРескью» (ИНН: 7715723723; ОГРН: 5087746369475) на действия ГБОУ ВПО «МГМСУ им. А.И. Евдокимова» (ИНН: 5046075752; ОГРН: 1125003005710) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 15.11.2021 № ЕО/69090/21, от 22.11.2021 № ЕО/70784/21.

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