

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6669/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.05.2023 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

(...);

членов Комиссии:

(...);

(...);

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей (...), ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии»,

рассмотрев жалобу (...) на действия ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку медицинских расходных материалов (перчатки) (реестровый № 32312323128) (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 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, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 24.04.2023.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 16.05.2023 заявка Заявителя (номер заявки 1069040) не допущена к дальнейшему участию в связи с несоответствием заявки по составу, содержанию и оформлению, а именно: «По позициям «Перчатки хирургические синтетические неопудренные, стерильные, размеры 6,7,8,9» участник предложил к поставке перчатки нескольких

производителей, приложив к заявке несколько регистрационных удостоверений: - №ФСР 2008/03089 от 30 июля 2008 года, производитель ООО «Ардейл-Импэкс», Россия. - №ФСЗ 2010/07368 от 05 июля 2010 года, производитель "СФМ Госпитал Продактс ГмбХ", Германия. По позициям «Перчатки смотровые/процедурные из латекса гевей, неопудренные, нестерильные, размеры S, M, L, XL» участник предложил к поставке перчатки нескольких производителей, приложив к заявке несколько регистрационных удостоверений: - №РЗН 2018/7679 от 10 июня 2021 года, производитель "СФМ Госпитал Продактс ГмбХ", Германия. - ФСЗ 2010/06177 от 02 февраля 2010 года, производитель "ИНТЕРНЭШНЛ МЕДИКАЛ ПРОДАКТС ЛМС", США (место производства Малайзия, Китай, Таиланд). По позициям «Перчатки смотровые повышенной прочности, синтетические, размеры S, M, L, XL» участник предложил к поставке перчатки нескольких производителей, приложив к заявке несколько регистрационных удостоверений: - №РЗН 2018/7308 от 29 июня 2018 года, производитель ООО «ГРУНДЛАГЕ», Россия. - №РЗН 2021/15342 от 18 августа 2022 года, производитель ООО «Фабрик», Россия. По позициям «Перчатки смотровые повышенной прочности, синтетические, размеры S (10000 пар), M (25000 пар)» участник предложил к поставке перчатки нескольких производителей, приложив к заявке несколько регистрационных удостоверений: - №РЗН 2018/7308 от 29 июня 2018 года, производитель ООО «ГРУНДЛАГЕ», Россия. - №РЗН 2021/15342 от 18 августа 2022 года, производитель ООО «Фабрик», Россия. - №ФСЗ 2012/13220 от 02 ноября 2012 года, производитель "Райзен (Тяньцзинь) Хэлфкэа Продактс Ко., Лтд.", Китай. Что не позволяет идентифицировать конкретное регистрационное удостоверение на конкретную позицию и количество предлагаемого к поставке товара.».

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав что заявка отклонена неправомерно, поскольку такая полностью соответствовала требованиям документации.

В обоснование неправомерности отклонения своей заявки Заявитель указывает, что регистрационные удостоверения на медицинские изделия содержат информацию к какой позиции предложения они относятся, а также наименование в первой части заявки можно соотнести с регистрационными удостоверениями на медицинское изделие во второй заявки.

При этом как отметил Заявитель, предполагать какой объем товара при исполнении контракта сможет поставить каждый из производителей на момент подачи заявки не предоставляется возможным. Производители перчаток не могут в точности до пары определить какой объем он сможет изготовить в определённый срок, в связи с чем Заявителем были предложены несколько производителей, во избежание срывов поставки и исполнения в полном объеме обязательств, предусмотренных контрактом. В предложении Заявителя также содержатся предложения к поставке в том числе импортного товара производителя «СФМ Госпитал Продактс ГмбХ» и в условиях настоящей экономической ситуации нет гарантии, что на момент исполнения контракта данный производитель будет реализовывать продукцию на российском рынке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указав, что в случае допуска Заявителя корректно сформировать проект договора и впоследствии осуществлять приемку товара не представляется возможным, так как по информации из представленной заявки невозможно однозначно

идентифицировать конкретное регистрационное удостоверение (страну происхождения товара) на конкретную позицию и количество предлагаемого к поставке товара, 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 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.

Как следует из части 19.6 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1 указанной статьи. Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 14.1 аукционной документации первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета закупки.

Подпунктом 8 пункта 14.2 аукционной документации предусмотрено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать в том числе копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром; **В составе второй части заявки участник должен предоставить копии регистрационных удостоверений на изделия медицинского назначения.**

Комиссией установлено, что в своем техническом предложении Заявитель указал следующее с приложением во второй части заявок регистрационных удостоверений:

Перчатки хирургические синтетические стерильные, размер 6.0 Наименование в соответствии с рег. Удостоверением:

1. Перчатки медицинские хирургические стерильные и нестерильные по ТУ 9398-001-53733748-2008, ООО "Ардейл-Импэкс", Россия;

2. Перчатки синтетические хирургические стерильные (неопреновые), "СФМ Госпитал Продактс ГмбХ", Германия;

Перчатки хирургические синтетические стерильные, размер 7.0 Наименование в соответствии с рег. Удостоверением:

1. Перчатки медицинские хирургические стерильные и нестерильные по ТУ 9398-001-53733748-2008, ООО "Ардейл-Импэкс", Россия;

2. Перчатки синтетические хирургические стерильные (неопреновые), "СФМ Госпитал Продактс ГмбХ", Германия;

Перчатки хирургические синтетические стерильные, размер 8.0 Наименование в соответствии с рег. Удостоверением:

1. Перчатки медицинские хирургические стерильные и нестерильные по ТУ 9398-001-53733748-2008, ООО "Ардейл-Импэкс", Россия;

2. Перчатки синтетические хирургические стерильные (неопреновые), "СФМ Госпитал Продактс ГмбХ", Германия;

Перчатки хирургические синтетические стерильные, размер 9.0 Наименование в соответствии с рег. Удостоверением:

1. Перчатки медицинские хирургические стерильные и нестерильные по ТУ 9398-001-53733748-2008, ООО "Ардейл-Импэкс", Россия;

2. Перчатки синтетические хирургические стерильные (неопреновые), "СФМ Госпитал Продактс ГмбХ", Германия.

В силу части 4 статьи 38 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2012 № 1416 «Об утверждении Правил государственной регистрации медицинских изделий» утверждены правила государственной регистрации медицинских изделий (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 2 Правил государственной регистрации подлежат 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 (изготовителем) 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.

Пунктом 6 Правил установлено, что документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие.

С учетом вышеизложенного, действующим законодательством предусмотрено, что обязательным документом, подтверждающим возможность оборота на территории Российской Федерации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение.

Норма пункта 11 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках указывает на право Заказчика установить обязанность представления копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данному товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

Комиссия отмечает, что участник закупки, представивший в составе заявки копии нескольких регистрационных удостоверений на предлагаемое медицинское изделие без возможности идентификации конкретного регистрационного удостоверения на конкретный предлагаемый товар, создает себе условия, при которых имеется возможность нивелировать правом поставить любой из товаров, на которые выданы регистрационные удостоверения, что приведет к необоснованному преимуществу данного участника закупки перед другими участниками, в то время как контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

В соответствии с пунктом 13.4.4 Положения в случае несоответствия заявки на участие требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающей установленную начальную (максимальную) цену договора, либо срок выполнения работ (оказания услуг, поставки товара) превышает срок, установленный документацией о закупке.

В рассматриваемом случае Комиссия считает, что у Заказчика имелись основания для признания заявки Заявителя не соответствующей требованиям документации, ввиду чего решение об отклонении заявки Заявителя принято правомерно в соответствии с требованиями аукционной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2

части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Также, в соответствии с пунктом 41.2 Положения о закупках договор по результатам проведенной закупки заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Аукциона на условиях, изложенных в заявке победителя, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Аукцион.

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.

При этом Комиссия принимает во внимание, что по результатам рассмотрения вторых частей заявок 4 из 5 участников допущены к дальнейшему участию.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 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 о необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (...) на действия ГБУЗ «Московский центр дерматовенерологии и косметологии» (ОГРН:1027700456156, ИНН:7725034169) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.05.2023 № НП/20178/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).