

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5251/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров  
08.04.2022 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 ООО «АСОКА», ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет),

рассмотрев жалобу ООО «АСОКА» (далее — Заявитель) на действия ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения МНН Лидокаин+ Хлоргексидин для нужд Клинического центра ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) в 2022 году (реестровый № 32211164925) (далее — Закупка),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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 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.

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](http://www.zakupki.gov.ru)) 24.02.2022.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 15.03.2022 заявка Заявителя (Участник №1) отклонена от участия в закупке со следующим обоснованием: «Заявка №1 не соответствует условиям и требованиям технического задания аукционной документации, а именно в связи с несоответствием требованиям аукционной документации, указанным в техническом задании (Приложение №3 аукционной документации):

-Участник указал:

- в техническом задании аукционной документации требуется лекарственный препарат МНН: Лидокаин+Хлоргексидин, гель для местного применения, 12,5 г шприцы, не менее 5 шт в упаковке в количестве 1653 упаковок, а участником предложен лекарственный препарат МНН: Лидокаин+ Хлоргексидин, ТН – Инстиллагель, гель для местного применения, шприц 11 мл (10 шт в упаковке) в количестве 827 упаковок.

Необходимое количество упаковок было рассчитано, исходя из потребности отделений колопроктологии и онкологической колопроктологии, урологии, анестезиологии-реанимации, для лечебно-диагностических и эндоскопических отделений, в том числе для клиник урологии, акушерства и гинекологии, в соответствии с количеством принимаемых пациентов.

На основании п.13 аукционной документации и п. 1.14.2.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг от 29.06.2018г. комиссия единогласно приняла решение отказать участнику в допуске.».

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

В своей жалобе Заявитель также указал, что количество поставляемого товара не является качественной характеристикой, что свидетельствует о неправомерности отклонения заявки по основаниям, указанным в протоколе.

В дополнениях к жалобе Заявитель указал согласно письму от 21.02.2019 г. производителя лекарственного препарата – FARCO-PHARMA GmbH содержание продукта Инстиллагель 11 мл соответствует 12,5 г. и является достаточным количеством для применения при показаниях, перечисленных в инструкции по применению. Более того, согласно инструкции по применению лекарственного препарата «Инстиллагель», утвержденной Минздравом России П№015801/01 от 01.09.12, при урологических заболеваниях используется шприц с 11 мл геля, при этом в мочеиспускательный канал вводится 11 мл препарата, а при необходимости еще 6-11 мл препарата.

По мнению Заявителя, утверждение Единой комиссии Заказчика о том, что указанный в заявке №1 участник ООО «АСОКА» препарат не соответствует требованиям аукционной документации не соответствует действительности, при этом количество упаковок рассчитано участником с учётом общего количества шприцов в одной упаковке и соответствует заявленному Заказчиком (1653 упаковки по 5 шприцов соответствует 827 упаковкам по 10 шприцов).

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 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 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.

Подпунктом 1 пункта 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 17 документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в процедуре закупки, согласно которым заявка на участие в

аукционе должна быть оформлена в соответствии с установленными формами (Приложение №4 к настоящей документации) и должна содержать в том числе:

- предложение участника закупки о качественных и функциональных характеристиках (потребительских свойствах), безопасности, сроках поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг и иные предложения по условиям исполнения Договора (форма 3).

Пунктом 18 документации установлены требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик, в соответствии с которыми:

а) при проведении закупки на поставку товара участник закупки указывает: конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о закупке, наименования марки и (или) модели товара (при наличии), указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование производителя предлагаемого для поставки товара, страны происхождения товара. При условии отсутствия марки и (или) модели, товарного знака, знака обслуживания, фирменного наименования участник закупки указывает об их отсутствии;

б) участник закупки может указать только согласие на поставку товара в соответствии со всеми условиями и требованиями аукционной документации.

Требования к закупаемым товарам установлены Заказчиком в Техническом задании (Приложение № 3):

#### Техническое задание

№ МНН	Форма выпуска	Фасовка, Ед. упаковка	Ед. изм.	Кол-во	Остаточный срок годности	Начальная максимальная цена за ед. изм	НДС
1	гель для местного применения	12,5 г шприцы, не менее 5 шт в упаковке	Уп.	1653	не менее 12 месяцев	960,00	10%

Заявителем в своем Техническом предложении предложен следующий Товар:

№ п/п	Наименование товара и характеристики товара, товарный знак (при его наличии)	Наименование производителя и страны происхождения	Ед. измерения	Ко-во	Стоимость за единицу с учетом НДС, руб (указывается на усмотрение)	Ставка НДС, %

		участника)			
1.	Лидокаин+ Хлоргексидин, гель для местного применения, шприц 11 мл (10 шт в упаковке)	Фарко-Фарма ГмбХ, Германия Кластерфрау Берлин Гмбх, Германия	уп.	827	10%
		Германия (276)			

Таким образом, исходя из условий Технического задания, к поставке требуется лекарственный препарат МНН: Лидокаин+Хлоргексидин, гель для местного применения, 12,5 г шприцы, не менее 5 шт в упаковке в количестве 1653 упаковок, в то время как Заявителем предложен лекарственный препарат МНН: Лидокаин+Хлоргексидин, ТН – Инстиллагель, гель для местного применения, шприц 11 мл (10 шт в упаковке) в количестве 827 упаковок.

На заседании Комиссии Заказчик также пояснил, что Заявителем предложен к поставке на 717 шприцев меньше требуемого Техническим заданием.

Таким образом, Техническое предложение, представленное Заявителем в составе своей заявки не соответствует требованиям документации.

Отклоняя довод Заявителя о том, что характеристики (11 мл и 12,5 мг) являются равнозначными, а, 11 мл препарата является достаточным количеством для применения при показаниях, перечисленных в инструкции по применению, что подтверждается соответствующим письмом производителя товара, а также инструкцией по его применению, утвержденной Минздравом России, Комиссия отмечает следующее.

Как указывает Заявитель и усматривается из письма производителя лекарственного препарата, предложенного Заявителем – FARCO-PHARMA GmbH от 21.02.2019, содержание продукта Инстиллагель 11 мл соответствует 12,5 г. и является достаточным количеством для применения при показаниях, перечисленных в инструкции по применению.

Вместе с тем, в материалы дела представлено Информационное письмо Представительства компании «Фармацойтише Фабрик Монтавит Гезельшафт м.б.Х.» (Австрия) в РФ от 05.04.2022, в котором произведен расчёт в соответствии с инструкцией по медицинскому применению лекарственных препаратов ГРАС.

Так, для лекарственного препарата МНН: Лидокаин+Хлоргексидин, ТН – Инстиллагель единицей измерения является мл (миллилитр), следовательно необходим перерасчет количества действующего вещества:

	Техническое задание	ТН Катеджелъ с Лидокаином	ТН Инстиллагель
Количество шприцев, шт.	8 265	8 265	8 270
Содержание лидокаина, г	2 066,25	2 066,250	1 901,273

В соответствии с инструкцией по применению, опубликованной на сайте <https://grls.rosminzdrav.ru/Default.aspx>:

в 100 граммах ТН Катеджелъ с Лидокаином содержится:

Лидокаина гидрохлорида 2,00 г;

Хлоргексидина гидрохлорида 0,05 г.

в 100 миллилитрах ТН Инстиллагеля содержится:

Лидокаина гидрохлорида 2,09 г;

Хлоргексидина гидрохлорида 0,052 г.

В соответствии с техническим заданием в 8 265 шприцах содержится 2 066,25 г лидокаина.

В предложенном Заявителем Инстиллагеле в 8 270 шприцах содержится 1 901,273 г лидокаина.

Согласно приведенным в материалы дела расчетам, содержание действующих веществ в предложенном Заявителем ТН Инстиллагель ниже содержания действующих веществ в ТН Катеджель с Лидокаином по Лидокаину на 164,977 г.

Поскольку единицей измерения лекарственного препарата МНН: Лидокаин+Хлоргексидин, ТН - Катеджель с Лидокаином, гель для местного применения, 12,5 г шприцы является грамм, никаких дополнительных перерасчетов не требуется.

При этом в Техническом предложении Заявителя препарат Инстиллагель указан в единицах, не соответствующих техническому заданию.

Так, согласно информационному письму Представительства компании «Фармацойтише Фабрик Монтавит Гезельшафт м.б.Х.» (Австрия) в РФ от 05.04.2022 указано, что содержание действующих веществ в предполагаемой поставке препарата Катеджель с Лидокаином, на 8,7% по лидокаину, и на 9,2% по хлоргексидину.

В соответствии с Единым Структурированным Справочником-Каталогом Лекарственных Препаратов (ЕСКЛП) единицей измерения МНН Лидокаин+Хлоргексидин является «г» (грамм) (г лекарственной формы). Соответственно Участники должны использовать «г» в качестве расчетной единицы в своих коммерческих предложениях и иных документах.

Комиссия также принимает во внимание, что лекарственные препараты Катеджель с лидокаином производства Фармацойтише Фабрик Монтавит Гезельшафт м.б.Х., Австрия, и Инстиллагель производства Фарко-Фарма ГмбХ, Германия, не эквивалентны по зарегистрированным показаниям к применению, что также отражено в информационном письме Представительства компании «Фармацойтише Фабрик Монтавит Гезельшафт м.б.Х.» (Австрия) в РФ от 05.04.2022.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в зарегистрированных показаниях к применению препарата Катеджель с лидокаином имеется следующее лечебное показание: «Применяется в комплексной терапии при купировании симптомов воспаления (сопровождающихся болевым синдромом) слизистой оболочки мочеиспускательного канала, влагалища, цервикального канала и прямой кишки». Данное показание отсутствует у препарата Инстиллагель.

Форма выпуска Катеджель с лидокаином в виде гофрированного шприца позволяет медицинскому персоналу проводить манипуляции со шприцем одной рукой, что важно в ряде случаев, когда необходимо оставлять свободной вторую руку. Также опорожненный гофрированный шприц позволяет проводить одной рукой аспирацию жидкостей, например, мочи или другой биологической жидкости через катетер или опорожнить баллон катетера Фолея перед извлечением катетера. Помимо этого, гофрированный шприц имеет нулевое усилие сжатия, не имеет эффекта «срыва», в отличие от классического шприца, предотвращая разбрызгивание геля.

12,5 граммов содержимого шприца достаточно для проведения любой манипуляции на мужской уретре. Гель Катеджель с лидокаином производства Фармацойтише Фабрик Монтавит Гезельшафт м.б.Х., Австрия имеет более высокую вязкость, что может способствовать более длительному удержанию складок уретры в раскрытом состоянии без вытекания геля, в итоге приводя к более комфортной манипуляции катетеризации. При меньшей вязкости давления геля может быть недостаточно для адекватного раскрытия складок уретры, вытеканию геля из уретры, и менее удобной процедуре.

Принимая во внимание пересчет на содержание Лидокаина, представленный Заказчиком в материалы дела (в соответствии с инструкциями по применению лекарственных препаратов), Заявителем предложено на 72 упаковки ТН Инстиллагеля №10 меньше количества, указанного в Техническом задании.

Таким образом, доводы Заявителя о том, что характеристики (11 мл и 12,5 мг) являются равнозначными, а, 11 мл препарата является достаточным количеством для применения при показаниях, перечисленных в инструкции по применению, не находят своего подтверждения, а Техническое предложение Заявителя не соответствовало требованиям Технического задания.

В соответствии с пунктом 13 документации, Единая комиссия отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в следующих случаях, если они установлены в документации о закупке:

2) несоответствие предлагаемого участником закупки товара, работ, услуг установленным документацией о закупке к закупаемым товарам, работам, услугам требованиям.

Аналогичное основание установлено в пункте 1.14.2 Положения.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При этом Комиссия 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.

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 ООО «АСОКА» (ОГРН: 1185029002619, ИНН: 5047208317) на действия ФГАОУ ВО Первый МГМУ им. И.М. Сеченова Минздрава России (Сеченовский Университет) (ОГРН: 1027739291580, ИНН: 7704047505) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 04.04.2022 № НП/18349/22, от 07.04.2022 № НП/19060/22.