

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-10517/2023 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**15.08.2023 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 ФГБНУ НЦН,

в отсутствие ООО «Медикэр», уведомленного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.08.2023 № ЕИ/33442/23,

рассмотрев жалобу ООО «Медикэр» (далее - Заявитель) на действия ФГБНУ НЦН (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме, на право заключения договора на поставку лекарственного препарата для медицинского применения МНН Гадобутрол (реестровый № 32312601841, 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, мотивированная установлением избыточного требования к поставляемому товару.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме

посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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.

Частью 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.

Согласно доводам жалобы, нарушения со стороны Заказчика выразились в ненадлежащем формировании документации, поскольку, исходя из требований технического задания, Заказчик установил характеристики к поставляемому товару таким образом, что в совокупности всех установленных характеристик поставка товара, по мнению Заявителя, не представляется возможным.

Заявитель считает, что требование к наличию на шприце специального упора для введения препарата Гадобутрол является избыточным.

По мнению Заявителя, под указанные требования Заказчика невозможно поставить указанный товар.

Также Заявитель ссылается на то, что одним из требований Заказчика, является подробное описание в заявке информации о градуировке шприца.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указывая, что заявленные характеристики соответствуют нескольким производителям на рынке, а также соответствуют потребности Заказчика с учетом специфики работы медицинских учреждений.

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.

**Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой**

**договора в размере 2 297 769,00 руб.** размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) 20.07.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) — 07.08.2023 09:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок — 08.08.2023.

Дата подведения итогов — 10.08.2023.

На основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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.

Пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 названного Федерального закона.

Согласно упомянутой части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Согласно пункту 1 Информационной карты, предметом договора является поставка лекарственного препарата для медицинского применения МНН Гадобутрол.

Требования к поставляемому товару уставлены приложением № 2 к Техническому заданию.

В соответствии с пунктом 2 Технического задания поставляемый товар должен быть разрешен к обращению на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями Федерального Закона от 12.04.2010 № 61 «Об обращении лекарственных средств» и отвечать требованиям действующих технических и нормативных правовых актов.

Качественные характеристики поставляемого товара должны:

- соответствовать стандартам и требованиям соответствующей научно-технической документации, требованиям ОСТ, ГОСТ, МУ, СНИП, ТУ и иных нормативно-правовых актов регулирующих выпуск, реализацию данного вида Товара;

- обеспечивать соответствие поставленного Товара требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, а также иным требованиям

сертификации, безопасности (санитарным нормам и правилам, государственным стандартам, техническим регламентам и т.п.), установленным действующим законодательством Российской Федерации.

В целях подтверждения качественных характеристик Поставщик обязан обеспечить наличие документов, подтверждающих его соответствие таким требованиям в течение всего срока исполнения договора.

В возражениях на жалобу Заказчик пояснил, что потребность установления в техническом задании требований к предзаполненному обратно градуированный шприцу с шагом 1 мл **со специальным упором для введения** связан с необходимостью обеспечения безопасности, эффективности неотложных диагностических исследований, использования функциональных, технических и потребительских формы выпуска препарата Гадобутрол, увеличения точности диагностики, безопасности процедуры, уменьшении временных затрат на проведение исследований с использованием данных форм, недопущению вынужденной утилизации неизрасходованного объема диагностического средства.

В свою очередь, в ответ на довод Заявителя о том, что к указанным требованиям невозможно поставить товар, Заказчик направил в адрес Комиссии письмо от производителя АО «Баейр», в котором говорится о возможности поставки шприца с шагом 1 мл со специальным упором для введения.

При этом Комиссия отмечает, что на участие в Закупке было подано 2 заявки, одна из которых была признанной соответствующей требованиям закупочной документации.

В свою очередь, Заявитель в жалобе ссылается на письмо ООО «Джодас Экспоим», согласно которому, поставить данный товар не представляется возможным.

Исходя из этого, 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 нарушений в действия Заказчика не представлено.

При этом Заявитель не доказал, каким образом Заказчиком ограничена конкуренция путем установления в Документации указанных требований.

Исходя из вышеизложенного, довод Заявителя об установлении оспариваемого требования в техническом задании с целью ограничения количества участников не находит подтверждения.

В свою очередь, данное требование предъявлено ко всем участникам закупки, что не может рассматриваться как дискриминационное условие, ограничивающее конкуренцию.

Также Управление обращает внимание, что разъяснения ФАС России в котором указано, что инструкции по применению лекарственных препаратов «Гадобутрол» и «Гадовист» не содержат сведений о наличии обратной градуировки шприца, а также иных характеристик шприца были даны в отношении закупки, проведенной в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) и постановлением Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380.

В свою очередь данные положения не могут быть приняты во внимание относительно данной Закупки, поскольку обжалуемая закупка проводится в рамках Закона о закупках.

Таким образом, доводы Заявителя о том, что совокупности указанных характеристик соответствует оборудование только одного производителя не нашел своего фактического подтверждения.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

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).

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).

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, изучив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Медикэр» "..." на действия **ФГБНУ НЦН** "..." при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.08.2023 № ЕИ/33442/23.

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