

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ «ФЕДЕРАЛЬНЫЙ
ЦЕНТР ОЦЕНКИ БЕЗОПАСНОСТИ И КАЧЕСТВА ЗЕРНА И ПРОДУКТОВ ЕГО
ПЕРЕРАБОТКИ»

123308 г. Москва, пр-т Маршала Жукова, д. 1

ООО Торговый Дом «Ивановская Мебельная Фабрика»

153029, Ивановская область, город Иваново, улица Витебская, дом 24

АО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский пер., 12, с 9, Москва, 119435

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19585/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.11.2020 Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев жалобу ООО Торговый Дом «Ивановская Мебельная Фабрика» на действия ФГБУ «Центр оценки качества зерна» при проведении запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку облучателей-рециркуляторов воздуха (реестровый № 32009638043), 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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Частью 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрены основания, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Заказчик является юридическим лицом, закупочная деятельность которого

регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Заказчиком 30 октября 2020 г. в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный центр оценки безопасности и качества зерна и продуктов его переработки» (далее по тексту – Положение о закупке товаров) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку облучателей-рециркуляторов воздуха для ФГБУ «Центр оценки качества зерна» (реестровый номер <...> от 30.10.2020).

По окончании срока подачи заявок 09.11.2020 на участие в закупке было подано 5 (пять) заявок, 3 (три) из которых были допущены к участию в закупке.

По мнению Заявителя Учреждением неправомерно установлено требование о необходимости предоставления регистрационного удостоверения на приобретаемые облучатели-рециркуляторы воздуха, поскольку указанный в извещении о проведении запроса котировок ОКПД2 28.25.14.119 не относится к медицинским изделиям.

Согласно Приказу Минздрава России от 06.06.2012 N24Н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий», в разделе «Анестезиологические и респираторные медицинские изделия», в пункте 1.20 табличной части указаны «Очистители воздуха» к которым относят облучатели-рециркуляторы.

Также согласно постановлению Правительства РФ от 21 мая 2020 г. N2 714 «Об утверждении перечня медицинских изделий для диагностики (лечения) новой коронавирусной инфекции, расходы на приобретение которых, а также на их сооружение, изготовление, доставку и доведение до состояния, в котором такие медицинские изделия пригодны для использования, учитываются при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций», п. 14-15 облучатели-рециркуляторы отнесены к медицинским изделиям.

В Руководстве по использованию ультрафиолетового бактерицидного излучения для обеззараживания воздуха в помещениях Руководство Р 3.5.1904-04 п.2.7. указано, что разработка ультрафиолетовых бактерицидных ламп и облучателей должна проводиться в соответствии с ГОСТ Р 50444-92, ГОСТ Р 50267.0-92, ГОСТ 12.2.025-76 устанавливающих требования к производству медицинских изделий. В Сертификате соответствия и Декларации соответствия заявителя, ссылка на указанные ГОСТы отсутствует.

При описании объекта закупки Заказчик исходил не из того, где будет использоваться оборудование, а из того, в каких именно целях оно будет использоваться, а именно в медицинских (Профилактика новой коронавирусной инфекции (COVID-19), а также предотвращение заболеваний, вызываемых переносимыми по воздуху болезнетворными микроорганизмами заболеваний».

В разделе 3 «Техническое задание» при описании объекта закупки заказчиком

установлено «Требуется наличие регистрационного удостоверения Росздравнадзора».

Просим отметить, что участником закупки может выступать любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям, установленным в извещении о проведении закупки и требованиям Заказчика. Требование о наличии регистрационного удостоверения в извещении о закупке установлено к исполнителю по договору, а не к участнику закупки.

В связи с неблагоприятной ситуацией в стране Заказчиком принято решение о закупке облучателей-рециркуляторов, которые являются медицинским изделием. Требование о наличии регистрационного удостоверения является гарантией приобретения качественного медицинского изделия, которое по своим характеристикам подходит учреждению в период коронавирусной инфекции. Заказчик полагает, что наличие регистрационного удостоверения на медицинское изделие, выданного уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, свидетельствует о его безопасности, качестве и эффективности применения и допущено к обращению на территории РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N2 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой <.. включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, . . . »

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N2 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» на территории РФ разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством РФ, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие (часть 6 Правил государственной регистрации медицинских изделий», утвержденных Постановлением правительства от 27.12.2012 №1416).

В жалобе заявителя отсутствуют доказательства того, что установление указанных в извещении о закупке требований фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущества перед другими, что подтверждается полученными заказчиком тремя коммерческими предложениями и пятью поданными заявками.

Заказчик при формировании и описании объекта закупки руководствовался потребностями — поставка медицинских изделий облучателей-рециркуляторов для профилактики в период коронавирусной инфекции.

В то же время Заявителем не учтено, что постановлением Правительства Российской Федерации от 30.09.2015 № 1042 «Об утверждении перечня медицинских товаров, реализация которых на территории Российской Федерации и ввоз которых на территорию Российской Федерации и иные территории,

находящиеся под ее юрисдикцией, не подлежат обложению (освобождаются от обложения) налогом на добавленную стоимость» товары с кодом ОКПД2 28.25.14.119, в т.ч. могут быть отнесены к медицинским изделиям.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти, и медицинских изделий, зарегистрированных в Российской Федерации в соответствии с международными договорами и актами, составляющими право Евразийского экономического союза.

Соответственно, во исполнение требования закона, а также в соответствии с санитарно-эпидемиологическими правилами СП 3.1.3597-20 «Профилактика новой коронавирусной инфекции (COVID-19)», утвержденными Постановлением Главного государственного санитарного врача Российской Федерации от 22.05.2020 № 15 (обеспечение организациями и индивидуальными предпринимателями проведения дезинфекции во всех рабочих помещениях, использования оборудования по обеззараживанию воздуха, создания запаса дезинфицирующих средств, ограничения или отмены выезда за пределы территории Российской Федерации) Учреждением было установлено требование о необходимости предоставления регистрационного удостоверения на медицинское изделие.

Кроме того, в письме Роспотребнадзора от 23.01.2020 № 02/770-2020-32 «Об инструкции по проведению дезинфекционных мероприятий для профилактики заболеваний, вызываемых коронавирусами» предусмотрено, что воздух в присутствии людей рекомендуется обрабатывать с использованием технологий и оборудования, разрешенных к применению в установленном порядке, на основе использования ультрафиолетового излучения (рециркуляторов), различных видов фильтров (в том числе электрофильтров) в соответствии с действующими методическими документами.

Таким образом, при установлении требования о наличии регистрационного удостоверения Учреждение исходило из эпидемиологической обстановки и основывало свои требования на положениях действующих нормативных документов.

Более того, извещением о проведении запроса котировок не предусмотрено требование о необходимости предоставления регистрационного удостоверения в составе заявки на участие в закупке, соответственно любой участник закупки, в т.ч. и не располагающий товаром на момент подачи заявки вправе участвовать в запросе котировок.

ООО Торговый Дом «Ивановская Мебельная Фабрика» указывает на то, что Заказчик, устанавливая в Техническом задании требование о наличии Регистрационного удостоверения ограничивает конкуренцию. Однако, данное заявление не имеет под собой оснований, т.к. под требования Технического задания подходят приборы двух производителей, а именно, согласно открытым данным с официального сайта производителей, АО «КронТ-М» и ООО «Ферропласт Медикал» свободно продают требуемое оборудование и никаким образом не препятствуют приобретению данного товара.

Другими словами, любой потенциальный Участник закупки имеет возможность приобрести и сбыть данный товар.

Так же Заказчиком не установлено требование к товарной марке или производителю товара, что означает возможность поставки аналогов «требуемого оборудования». Таким образом, считаем, что установленные требования к товару не противоречат требованиям Закона о закупках.

В разделе 3 «Техническое задание» при описании объекта закупки заказчиком установлено «Требуется наличие регистрационного удостоверения Росздравнадзора».

В связи с неблагоприятной ситуацией в стране Заказчиком принято решение о закупке облучателей-рециркуляторов, которые являются медицинским изделием. Требование о наличии регистрационного удостоверения является гарантией приобретения качественного медицинского изделия, которое по своим характеристикам подходит учреждению в период коронавирусной инфекции. Заказчик полагает, что наличие регистрационного удостоверения на медицинское изделие, выданного уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, свидетельствует о его безопасности, качестве и эффективности применения и допущено к обращению на территории РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой <...>, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, ...»

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

Документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие (часть 6 Правил государственной регистрации медицинских изделий», утвержденных Постановлением правительства от 27.12.2012 №1416).

В жалобе заявителя отсутствуют доказательства того, что установление указанных в извещении о закупке требований фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущества перед другими, что подтверждается полученными заказчиком тремя коммерческими предложениями и пятью поданными заявками.

Заказчик при формировании и описании объекта закупки руководствовался объективными потребностями – поставка медицинских изделий облучателей-рециркуляторов для профилактики в период коронавирусной инфекции.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики 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.

Комиссия Управления, рассматривая жалобу заявителя, исходит из необходимости оценки действий заказчика на момент принятия соответствующего решения об отклонении заявки заявителя от участия в закупке. В настоящем случае, заказчик отклонил заявку общества ввиду ее несоответствия требованиям документации. В связи с чем, оценивая действия заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, Комиссия Управления не находит оснований для выводов о наличии в действиях заказчика нарушений по отклонению заявки заявителя от участия в закупке.

В связи с чем Комиссия Управления признает названный довод заявителя необоснованным.

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).

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу заявителя необоснованной. Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Торговый Дом «Ивановская Мебельная Фабрика» на действия ФГБУ «Центр оценки качества зерна» при проведении запроса котировок в электронной форме необоснованной.

2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Управления от 12.11.2020 № ЕО/63473/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.