

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8087/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.06.2024 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 представителя «...», представителей ГАУ «Гормедтехника» «...»,

рассмотрев жалобу «...» (далее — Заявитель) на действия ГАУ «Гормедтехника» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку систем лечения ран отрицательным давлением, в рамках реализации Государственной программы города Москвы «Развитие здравоохранения города Москвы (Столичное здравоохранение)» (ОКР2024-415) (реестровый № 32413688630, 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, оператора 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.

В соответствии с доводами жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями закупочной документации.

Согласно позиции Заявителя установленной Заказчиком совокупности всех требований технического задания либо не соответствует товар ни одного производителя, либо соответствует товар одного конкретного производителя с регистрационным удостоверением РЗН 2019/8862 - Аппарат «ВИТ» для лечения ран отрицательным давлением по ТУ 32.50.50-002-05722086-2018.

Заявитель в своей жалобе приводит требования технического задания, которые являются необоснованными и не позволяют предложить к поставке эквивалентное оборудование:

2.8	Режим работы	постоянный, переменный и инстилляционный	Позволяет выбрать режим, исходя из клинической потребности
2.10	Элементы индикации и управления расположены на дисплее (сенсорном экране)	Наличие	Для внесения изменений в настройках и выбора режима работы медицинским персоналом
2.4	Шаг настройки уровня вакуума	не более 1	мм.рт.ст.

2.3.2	Максимальный вакуум	не более -300	мм.рт.ст.	Диапазон давления для обеспечения большой мощности всасывания
2.11	Вес оборудования без ёмкости	не более 0,6	кг	Обеспечение стационарного и мобильного применения

По мнению Заявителя, указанные требования не являются потребностью Заказчика и приводят к ограничению конкуренции.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

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.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Заказчик осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с требованиями Положения о закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц «Государственное автономное учреждение города Москвы

«Гормедтехника Департамента здравоохранения города Москвы», утвержденного Наблюдательным советом Государственного автономного учреждения города Москвы «Гормедтехника Департамента здравоохранения города Москвы» (Протокол от «21» мая 2024 года № 57) (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки размещено на сайте Единой информационной системы в сфере закупок – 07.06.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 07.06.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) – 17.06.2024 10:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок – 18.06.2024.

Максимальная цена договора (цена лота) – 22 525 000,00 рублей.

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Установленные частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках требования, возлагают на заказчика обязанность конкретизировать свойства необходимого ему товара, при условии соблюдения недопустимости ограничения конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 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.

В соответствии с пунктом 3 Информационной карты предметом Закупки является аукцион в электронной форме на поставку систем лечения ран отрицательным давлением, в рамках реализации Государственной программы города Москвы «Развитие здравоохранения города Москвы (Столичное здравоохранение)» (ОКР2024-415).

Требования к поставляемому товару установлены Техническим заданием.

Комиссией установлено, что в соответствии с письмом ГБУЗ «ГКБ им. В.В.

Вересаева ДЗМ» от 25.04.2024 № 3156 в рамках реализации Государственной программы города Москвы «Развитие здравоохранения города Москвы (Столичное здравоохранение)» Заказчику надлежало провести закупку на поставку аппарата «ВИТ» для лечения ран отрицательным давлением по ТУ 32.50.50-001-05722086-2018 РЗН 2020/10956 от 25.06.2020.

Как указано в письме ГБУЗ «ГКБ им. В.В. Вересаева ДЗМ» от 25.04.2024 № 3156 Вит Мобил Плюс – это уникальная система локальной подачи любого лекарственного раствора в закрытую повязкой рану и возможность задать экспозицию нахождения раствора в ране, что позволяет исключить системное действие лекарственного препарата (антибиотика и/или антисептика) на организм пациента,кратно увеличить эффективность лечения, сократить койко-день и минимизировать загруженность медицинского персонала автоматическими настройками процесса лечения.

Также в соответствии с указанным письмом в Учреждении Здравоохранения на использовании гнойного отделения хирургии уже находятся 12 аппаратов «ВИТ МобилПлюс», в связи с чем под данную модель оборудования закуплен и имеется у Учреждения Здравоохранения расходный материал.

Комиссия отмечает, что в соответствии с письмом ООО «ВИТ МЕДИКАЛ» от 19.05.2024 № 1905-1 расходные материалы «ВИТ МобилПлюс» возможно использовать только с расходными материалами данного производителя, работе на вышеуказанном оборудовании обучен персонал учреждения, организовано технического обслуживания комплекса единиц спорного оборудования.

Получателями оборудования являются медицинские учреждения, оказывающие высокоспециализированную медицинскую помощь пациентам и в соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» при оказании медицинской помощи осуществляют свою деятельность в целях реализации принципа приоритета интересов пациента.

Заказчиком на заседании Комиссии представлено письмо ГБУЗ «ГКБ им. В.В. Вересаева ДЗМ» от 20.06.2024 № 4460 в котором медицинское учреждение указывает на обязательное наличие следующих характеристик:

2.8	Режим работы	постоянный, переменный и инстилляционный	Позволяет выбрать режим, исходя из клинической потребности
2.10	Элементы индикации и управления расположены на дисплее (сенсорном экране)	Наличие	Для внесения изменений в настройках и выбора режима работы медицинским персоналом
2.4	Шаг настройки уровня вакуума	не более 1	мм.рт.ст. Диапазон давления

2.3.2	Максимальный вакуум	не более -300	мм.рт.ст.	для обеспечения большой мощности всасывания
2.11	Вес оборудования без ёмкости	не более 0,6	кг	Обеспечение стационарного и мобильного применения

В указанном письме ГБУЗ «ГКБ им. В.В. Вересаева ДЗМ» отмечает, что не нуждается в закупке систем лечения ран ирригацией при отрицательном давлении без указанных характеристик.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлены требования к товару, исходя из существующей потребности, а также учитывая специфику деятельности Заказчика.

В свою очередь, Заявитель не может спорить с такой потребностью и самостоятельно определять, какие именно характеристики необходимо установить и являются значимыми при приобретении товара.

При этом Комиссия отмечает, что закупаемый аппарат «ВИТ» для лечения ран отрицательным давлением по ТУ 32.50.50-001-05722086-2018 РЗН 2020/10956 от 25.06.2020 находится в свободном доступе, в связи с чем у участников отсутствуют препятствия для его поставки.

В силу части 1 статьи 1 Закона о закупках одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить Положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону о закупках, другим федеральным законам и иным нормативных правовых актов Российской Федерации.

Между тем, в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним

требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления специальных требований к товару само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования установлены исходя из потребностей заказчика и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона о закупках, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом, а впоследствии судом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения.

Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом о закупках, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг.

Целесообразность введения повышенных требований к товару не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки в отрыве от названных выше обстоятельств, если только антимонопольным органом не будет доказано, что в конкретном случае цели обеспечения неравноправного участия хозяйствующих субъектов в закупке превалировали над целями эффективной хозяйственной деятельности заказчика.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

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.

Заказчик формирует Закупочную документацию в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования к закупаемому товару, при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции.

В свою очередь, Заявитель не может спорить с такой потребностью и самостоятельно определять, какие именно характеристики необходимо установить и являются значимыми при приобретении товара.

В этой связи Комиссия отмечает, что спорные требования предъявлены на основании собственных потребностей, при этом Заказчик проводит закупочную процедуру в целях получения конечного результата в том виде, качестве, порядке и объеме, на который он обоснованно рассчитывал.

При этом отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия ГАУ «Гормедтехника» (ИНН: 7725262013, ОГРН: 1157746099928) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.06.2024 № НП/24061/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.