

Исх. №492 от 08.11.2022 г.

Управление Федеральной антимонопольной  
службы по г. Москве

Заявитель: ООО «Химия и жизнь»

### ЖАЛОБА

на действия комиссии заказчика по осуществлению закупок

**Наименование Заказчика:** Федеральное государственное автономное учреждение «Национальный медицинский исследовательский центр здоровья детей» Министерства здравоохранения Российской Федерации (ФГАУ «НМИЦ здоровья детей» Минздрава России)

**ИНН/КПП/ОГРН:**

**Место нахождения, почтовый адрес заказчика**

**Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении заказа:** [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)  
**Оператор электронной торговой площадки:** АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «СБЕРБАНК-АВТОМАТИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА ТОРГОВ» <http://www.sberbank-ast.ru>

**Реестровый номер извещения:** 32211660417

**Наименование закупки:** Поставка оборудования - системы высокопроизводительного секвенирования, ввод в эксплуатацию оборудования, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих оборудование, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание оборудования

**Начальная (максимальная) цена:** 64 593 850.00 Российский рубль

**Обжалуемые действия уполномоченного органа, заказчика:** нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

#### Доводы жалобы:

31.08.2022 года (*в редакции Извещения № 2 от 25.10.2022*) ФГАУ «НМИЦ здоровья детей» Минздрава России был объявлен аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения контракта на поставку оборудования - системы высокопроизводительного секвенирования, ввод в эксплуатацию оборудования, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих оборудование, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание оборудования.

07.11.2022 г. комиссия Заказчика рассмотрела первые частей заявок на участие в аукционе в электронной форме. По результатам рассмотрения комиссией Заказчика заявка ООО «Химия и жизнь» (№ заявки, присвоенный ЭП – 6269, дата подачи 02.11.2022 15:30) была отклонена. В Протоколе рассмотрения первых частей заявок от 07.11.2022 в качестве обоснования решения о несоответствии заявки на участие в аукционе комиссия Заказчика указала следующее:

*«Заказчиком выявлено, что Участником закупки в представленных документах или в заявке указаны недостоверные сведения об участнике закупки и (или) о товарах, работах, услугах (подпункт б пункт*

1 Раздела IX Документации об Аукционе, подпункт 4 пункт 9.1 Положения Заказчика), а именно: по поз. 1 п.п. 2.11, 2.12 Раздела XI Документации об Аукционе – Участник в своей заявке указал соответствие по данным подпунктам, но, изучив руководство Пользователя на данное оборудование, Заказчиком выявлено, что у данного оборудования отсутствует система контроля установленных реактивов на базе радио-частотной метки и встроенная система промывки секвенатора. Согласно пункта 2 Раздела IX Документации об Аукционе «Если выявлен хотя бы одного из фактов, указанных в пункте 1 настоящего Раздела, комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора», пункта 9.2 Положения Заказчика «В случае выявления хотя бы одного из фактов, указанных в пункте 9.1 Положения, комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора».

Участник закупки считает отказ в допуске участия в аукционе необоснованным и незаконным по следующим основаниям:

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 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, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр здоровья детей» Министерства здравоохранения Российской Федерации (далее - Положение о закупке).

В Разделе XI Описание предмета закупки Документации об аукционе к поставке требуется Система высокопроизводительного секвенирования в количестве 1 комплекта:

	Наименование параметра	Требуемое значение
1. Общие сведения		
1.1	Наименование Оборудования	<b>Система высокопроизводительного секвенирования в количестве 1 комплекта</b>
1.2	Наименование производителя	-
1.3	Модель, серийный/заводской номер	-
1.5	Страна происхождения	-
2. Технические характеристики		
2.11	Системы контроля установленных реактивов на базе радио-частотной метки	<b>Наличие</b>
2.12	Промывка прибора после запуска не требуется или выполняется автоматически	<b>Соответствие</b>

В первой части заявки у ООО «Химия и жизнь» дало свое согласие на поставку товара, выполнение работ и оказание услуг на условиях, предусмотренных извещением о проведении аукциона в электронной форме, Документацией об аукционе в электронной форме и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона в электронной форме.

ООО «Химия и жизнь» в своей заявке предложило в отношении предмета закупки следующее (среди прочих характеристик):

	Наименование параметра	Значение параметра
1. Общие сведения		
1.1	Наименование Оборудования	<b>Система анализа последовательностей ДНК</b>

		<b>DNBSEQ-G400RS в комплекте - 1 комплект</b>
1.2	Наименование производителя	MGI Tech
1.3	Модель, серийный/заводской номер	DNBSEQ-G400RS
1.5	Страна происхождения	Китай
<b>2. Технические характеристики</b>		
2.11	Системы контроля установленных реактивов на базе радио-частотной метки	<b>Наличие</b>
2.12	Промывка прибора после запуска выполняется автоматически	<b>Соответствие</b>

Таким образом в заявке ООО «Химия и жизнь» указало конкретные показатели товара, предложенного к поставке, который полностью соответствует Документации об аукционе в электронной форме.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пп. 2.1 п. 2 Положения о закупке.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. *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.*

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пп. 6 п. 1 Раздела IX Документации об Аукционе, пп. 4 п. 9.1 Положения о закупке Заказчика Комиссия по закупкам принимает решение об отказе в допуске к участию в аукционе участника в случае если в представленных документах или в заявке указаны недостоверные сведения об участнике закупки и (или) о товарах, работах, услугах. Согласно п. 2 Раздела IX Документации об Аукционе если выявлен хотя бы один из фактов, указанных в п. 1 указанного Раздела, комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора.

✓ При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 24.02.2005 N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц", под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства. При этом в протоколе рассмотрения заявок должны указываться основания отказа, факты, послужившие основанием для отказа, и обстоятельства выявления таких фактов.

Однако считаем, что «изучение руководства Пользователя на данное оборудование» не является неопровержимым документальным доказательством предоставления участником недостоверных сведений о товаре.

✓ Согласно п. 5 Раздела IV Заявка на участие в аукционе состоит из двух частей. Первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение участника закупки в отношении предмета такой закупки. Первая часть заявки заполняется в соответствии с п. 2.1 Раздела VII Документации об аукционе. Таким образом п. 5 Раздела IV, п. 2.1 Раздела VII Документации об аукционе установлен исчерпывающий перечень информации, которая должна входить в состав первой части заявки участника. В Документации об аукционе отсутствует требование о предоставлении документов, подтверждающих наличие/отсутствие конкретных характеристик товара.

Ссылаясь на некое «руководство Пользователя на данное оборудование», на основании которого Заказчик сделал вывод о предоставлении участником недостоверных данных, *не понятно, о каком именно руководстве пользователя идет речь, на какое именно оборудование (с учетом того, что к поставке требуется Система ...в комплекте).*

Кроме того информация, содержащаяся в руководстве пользователя, не привязана к конкретной партии товара, следовательно, не отражает конкретные технические характеристики определенного товара, не всегда может быть актуальна и отражать действительные характеристики товара, поскольку последний может претерпеть модификацию, изменяющую его свойства и функциональные качества, не содержит характеристик всего комплекта товара.

Обращаем ваше внимание, что *Заказчик не направлял в адрес участника запросы о предоставлении документов, подтверждающих заявленные ООО «Химия и жизнь» технические характеристики товара.* Данных о направлении Заказчиком официальных запросов производителю товара у ООО «Химия и жизнь» не имеется.

Таким образом ***Заказчиком необоснованно предъявлены требования к участнику закупки, в части соответствия первой части заявки техническим характеристикам, указанным в некоем «руководстве пользователя на оборудование»*** (с учетом того, что к поставке требуется Система ...в комплекте), что противоречит требованиям ч. 1 и 6 ст. 3 Закона о закупках.

На основании всего выше изложенного считаем, что ***первая часть заявки ООО «Химия и жизнь» полностью соответствует требованиям документации, участник аукциона указал конкретные показатели товара и выразил полное согласие на поставку товара*** на условиях, предусмотренных извещением о проведении аукциона в электронной форме, Документацией об аукционе в электронной форме. Подача участником заявки для участия в закупке свидетельствует о принятии им условий его проведения, содержащихся в документации (п. 12 "Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018). ***Оснований для отказа ООО «Химия и жизнь» в допуске к участию в аукционе у комиссии Заказчика не имелось.***

С учетом того, что согласно Разделу XI Описание предмета закупки Документации об аукционе Заказчиком ***к поставке требуется Система*** высокопроизводительного секвенирования в количестве 1 комплекта (то есть некоего набора разных товаров, которые передаются вместе), а также того, что информация, содержащаяся в некоем «руководстве пользователя оборудования», не может являться исчерпывающей, достаточной, ***позволяющей делать бесспорный вывод о недостоверности сведений в заявке участника, считаем, что заявка ООО «Химия и жизнь» отклонена неправомерно.***

Аналогичные выводы содержатся в многочисленной практике антимонопольной службы (Решение Московского УФАС России от 23.03.2022 по делу N 077/07/00-4262/2022, Решение УФАС по Нижегородской области N 052/01/18.1 - 169/2021 от 05.02.2021 и т.д.), а также судебной практике (Определение Верховного Суда РФ от 04.05.2022 N 301-ЭС22-5007 по делу N А43-7788/2021, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 17.02.2022 N Ф09-10816/21 по делу N А60-15687/2021 и т.д.).

Отказывая участнику размещения заказа в допуске к участию в аукционе, исключительно по формальным признакам, Заказчик нарушает требования Закона о закупках, Положения о закупке.

В результате незаконных действий комиссии конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения ***отклонены все заявки, за исключением одной заявки № 5759.*** Поскольку торгов не было, ***контракт будет заключаться по начальной максимальной цене 64 593 850.00 Российский рубль.***

Однако целями размещения заказа путем проведения конкурентной закупки являются экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (ст. 3 Закона о закупках).

Правовая природа аукциона – снижение начальной максимальной цены контракта, что достигается путём соперничества участников размещения заказа. При этом, большее количество участников размещения заказа позволяет создать конкуренцию на аукционе, что в свою очередь приводит к большему снижению цены контракта. Тогда как, при проведении данного аукциона указанная цель достигнута не будет.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 1, ст. 2, ст. 3, ст.4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"

### **ПРОШУ**

1. Приостановить процедуру осуществления закупки на поставку оборудования - системы высокопроизводительного секвенирования, ввод в эксплуатацию оборудования, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих оборудование, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание оборудования реестровый номер извещения: 32211660417 и заключение контракта до рассмотрения настоящей жалобы по существу и провести внеплановую проверку указанной закупки.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

3. Отменить Протокол рассмотрения первых частей заявок от 07.11.2022 и повторно рассмотреть заявки участников в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

4. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства.

#### *Приложения:*

1. Выписка из ЕГРЮЛ ООО «Химия и жизнь»;
2. Документы, подтверждающие полномочия генерального директора ООО «Химия и жизнь»;
3. Документация об аукционе в электронной форме.
4. Положение о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр здоровья детей» Министерства здравоохранения Российской Федерации.
5. Протокол рассмотрения первых частей заявок от 07.11.2022.
6. Первая часть заявки ООО «Химия и жизнь».

**Генеральный директор  
ООО «Химия и жизнь»**

**Маршуба О.В.**