

**В Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Санкт-
Петербургу**
199004, г. Санкт-Петербург, 4-я линия
Васильевского острова, д.13, лит. А

**Заказчик: Санкт-Петербургский филиал
федерального государственного
автономного учреждения «Межотраслевой
научно-технический комплекс
«Микрохирургия глаза» имени академика
С.Н. Федорова» Министерства
здравоохранения Российской Федерации**
192283, г. Санкт-Петербург, ул. Ярослава
Гашека, дом № 21
E-mail: kovalevsky@mntk.spb.ru;
gz@mntk.spb.ru

**Оператор: ООО «Центр Развития
Электронных Торгов»** (адрес в
информационно-телекоммуникационной сети
«Интернет» <http://torgi223.ru/>)

от ООО «Эталь-Мед»
125599, г. Москва, ул. Маршала Федоренко,
д.3, стр.1
Тел.: +7 (495) 765-48-85
E-mail: Etal_med@mail.ru

№ 04 от 13.02.2023г.

Жалоба на действия Заказчика

- 1. Заказчик:** Санкт-Петербургский филиал федерального государственного автономного учреждения «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С.Н. Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации
191167, г. Санкт-Петербург, ул. Миргородская, д. 3
- 2. Заявитель:** ООО «Эталь-Мед» 125599, г. Москва, ул. Маршала Федоренко, д.3, стр. 1;
Тел.: +7 (495) 765-48-85 E-mail: Etal_med@mail.ru
- 3. Адрес официального сайта,** где размещена закупка: <https://torgi223.ru/>
- 4. Номер извещения: № 7135**
- 5. Наименование закупки:** Поставка дезинфицирующих средств
- 6. Начальная (максимальная) цена контракта:** 357 720 руб., 00 коп.

7. Дата окончания подачи заявок: 14.02.2023 16:00

8. Обжалуемые действия: Техническая часть документации по проведению электронного аукциона

Указание на обжалуемые положения документации комплексной закупки № 7135, доводы жалобы

14 июля 2022 года Федеральным государственным автономным учреждением «Национальный медицинский исследовательский центр «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С. Н. Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации (ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России) (далее – «Заказчик») на официальном сайте <http://torgi223.ru/> было размещено извещение № 7135 о проведении комплексной закупки на поставку дезинфицирующих средств на основе этилового спирта.

Описание объектов закупки, требуемых к поставке, установлено Заказчиком в разделе IV, Техническая часть.

Заявитель считает положения документации № 7135 не соответствующими законодательству о закупках по следующим основаниям.

В пункте № 1 Технической части документации закупки № 7135 указывается на необходимость поставки дезинфицирующего средства с конкретным Торговым названием, а именно: средство дезинфицирующее «Санимед Этил». Заказчик не заявляет возможность поставки эквивалентного товара, которое полностью соответствовало бы заявленным Техническим требованиям.

В силу п.2 ч.6.1. ст.3 Закона №223-ФЗ, в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении, в частности, товарных знаков, а также требования к товарам при условии, что они влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, перечисленных в п.3 ч.6.1. ст.3 Закона № 223-ФЗ, к которым относятся закупка запчастей, расходных материалов к машинам и т.д. Во всех остальных случаях указание на торговую марку возможно только с сопровождением словами «или эквивалент».

Заявителем был подан запрос на разъяснения технической части закупки, на данный запрос Заказчиком был дан ответ о том, что в соответствии с Разделом 6 п.6.5. «Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГАУ «НМИЦ «МНТК «Микрохирургия глаза» имени академика С.Н. Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации Заказчик имеет право: 6.5. При описании в документации о неконкурентной закупке предмета закупки заказчик вправе указать торговое наименование, товарный знак, наименование производителя, модель, артикул и иные сведения, необходимые для определения соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

С указанным доводом Заявитель не согласен.

Как вытекает из ответа Заказчика, Заказчик считает, что данную закупку он имеет право осуществить неконкурентным способом – комплексной закупкой.

Между тем, следует учитывать позицию Верховного Суда, изложенную в п. 10 Обзора судебной практики (утв. Президиумом ВС РФ от 16.05.2018): **«Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции».**

На сегодняшний день на рынке дезинфицирующих средств существует **полный эквивалент** требуемому к поставке дезинфицирующего средства – «ЭТАЛЬ LUX». Между тем, считаем, закупая конкретное дезинфицирующее средство «Санимед Этил» Заказчик целенаправленно исключает любую возможную конкуренцию.

В соответствии с п.2 ст.18 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее – Закон №171-ФЗ), при организации поставки дезинфицирующих средств с долей этилового спирта более 0,5% необходима лицензия на производство, и/или хранение и поставку (оборот) спиртосодержащей непищевой продукции.

Таким образом, **единственным поставщиком** (он же производитель) и держателем лицензии, в данной закупке может выступить только **ООО «Лизоформ-СПб»** (197183, г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 56, лит. А (Российская Федерация).

Подтверждением данного довода служит и тот факт, что 06.02.2023г. на площадке <https://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о закупке № 32312084825 на закупку дезинфицирующих средств Заказчиком Федеральным государственным автономным учреждением «Национальный медицинский исследовательский центр «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С. Н. Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации на сумму 720 929 руб.

После многочисленных запросов на разъяснения документации, данная конкурентная закупка Заказчиком была отменена. Таким образом, видно, что Заказчик сделал основной и единственной стратегией закупочной деятельности дезинфицирующих средств - переход на неконкурентные способы закупки.

Из положений части 3.2 статьи 3 Закона о закупках следует, что неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1. информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2. обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3. описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1. путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2. иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Статьей 3.6 Закона о закупках установлено, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Между тем, в соответствии с п.3.11. Положения о закупке товаров Федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С. Н. Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации под закупкой у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается закупка, при которой договор заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) **без использования процедуры закупки** с учетом требований, установленных настоящим Положением о закупке. **Закупка у единственного поставщика, (подрядчика, исполнителя) может осуществляться путем направления предложения о заключении договора поставщику (исполнителю, подрядчику), либо принятия предложения о заключении договора от поставщика (исполнителя, подрядчика).**

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 указано, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным

причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-11589).

Таким образом, считаем, что действия Федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза» имени академика С. Н. Федорова» Министерства здравоохранения Российской Федерации о закупке конкурентного товара неконкурентными способами и фактически у единственного поставщика, могут квалифицированы как нарушение запрета, предусмотренного части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного,

ПРОСИТ:

1. Признать положения документации комплексной закупки № 7135 не соответствующими действующему законодательству о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и законодательству о защите конкуренции.

2. Обязать Заказчика внести соответствующие изменения в положения документации и составить техническое описание таким образом, чтобы подходило средство не одного производителя и была возможность **предложить к поставке эквивалентные средства**, для обеспечения соблюдения правил добросовестной конкуренции.

Приложения:

1. копия инструкции «Санмед этил» – на 15л. в 1 экз.;
2. копия инструкции «ЭТАЛЬ LUX» - на 17л. в 1 экз.

Генеральный директор

ООО «Эталь-Мед» _____

С.В. Кирица