

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/18.1-408/2019

«29» марта 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Членов комиссии

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии Кемеровским УФАС России,

при участии:

- <...> - представителя ГАУЗ КО «Областной клинический перинатальный центр им. Л.А. Решетовой» (доверенность № <...> от <...>),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ВИАЛ» и материалы жалобы № 042/07/18.1-408/2019,

УСТАНОВИЛА:

20.03.2019 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ВИАЛ» (далее – ООО «ТД «ВИАЛ», Заявитель) (вх. № 1429 э) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Областной клинический перинатальный центр имени Л.А. Решетовой» (далее – ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой», Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств. Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) и электронной площадке rts-tender.ru (далее – ООО «РТС-Тендер») 14.03.2019 г. под № 31907635729 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, закупочная документация, а именно её техническая часть не соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также описание объекта закупки ограничивает конкуренцию.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 25.03.2019 г. № 05/3310 рассмотрение жалобы № 042/07/18.1-408/2019 было назначено на 29.03.2019 года в 10 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» и ООО «ТД «ВИАЛ».

28.03.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России от заказчика - ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» поступил отзыв на жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» с приложенными материалами, документами, касающимися спорных вопросов по данному запросу котировок в электронной форме.

На заседание Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/18.1-408/2019 20.03.2019 г. заявитель не явился. Ходатайство о рассмотрении данной жалобы в отсутствие представителя заявителя в адрес Кемеровского УФАС России не поступало.

Поскольку уведомление о принятии жалобы к рассмотрению было направлено по адресу электронной почты заявителя, указанному в тексте жалобы, Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 042/07/18.1-408/2019 в отсутствие представителя заявителя.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/18.1-408/2019 29.03.2019 г. представитель Заказчика поддержал доводы, ранее изложенные в отзыве на жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» и отметил своё несогласие с доводами жалобы.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии отметил, что ООО «ТД «ВИАЛ» не является производителем лекарств и может закупать любые лекарственные препараты. Согласно правовой позиции Высшего арбитражного суда РФ и сложившейся судебной практике закупки проводимые заказчиком, сам закупаемый товар должны в первую очередь отвечать потребностям самого заказчика.

Также, представитель Заказчика указал, что Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» (в новой редакции) легитимно и соответствует всем изменениям действующего законодательства.

Кроме того, представитель ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» пояснил, что договор по результатам рассматриваемой закупки не заключался.

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в отзыве на жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» (вх. № 1940 от 28.03.2019).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/18.1-408/2019 и заслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств проводился в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг заказчика на 2019 год, утвержденным главным врачом ГАУЗ

КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» и размещенным на Официальном сайте под № 56, что подтверждается скриншотом с данного сайта.

Приказом главного врача ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» утвержден состав комиссия по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд вышеуказанного хозяйствующего субъекта (далее – Закупочная комиссия).

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» (в новой редакции), утвержденным наблюдательным советом ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой», протокол от 09.11.2018 г. (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки посредством запроса котировок в электронной форме регулируются разделом 5 Положения о закупках.

Согласно пункту 4 подраздела 1 Раздела 5 Положения о закупках при проведении запроса котировок в электронной форме Заказчик не составляет Документацию о закупке.

В соответствии с пунктом 5 подраздела 1 Раздела 5 Положения о закупке Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме.

14.03.2019 г. заказчиком - ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» на Официальном сайте было размещено извещение № 31907635729 о проведении закупки способом запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств, которое разработано в соответствии с Положением о закупках (далее – Извещение).

В соответствии с извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- дата начала срока подачи заявок: 14.03.2019 г.;

- дата и время окончания срока подачи заявок: 22.03.2019 г. 09:00 (по местному времени);

- дата подведения итогов конкурентной закупки: 22.03.2019 г.

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 3 328 400,00 руб.

В соответствии с протоколом от 22.03.2019 № 637-03-19-ЗКЭФ рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств для нужд ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой», на момент окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок в электронной форме 22.03.2019 г. 05:00 (время МСК) было подано 4 (четыре) заявки, а именно: заявка ООО «Торофарм» поступила 19.03.2019 в 23:13, заявка ООО «Развитие оптимальных стратегий промышленной ресурсообеспеченности – экооджи» поступила 21.03.2019 в 17:48, заявка ООО «МедСервис» поступила 21.03.2019 в 18:40, заявка ООО «ТД «ВИАЛ» поступила

22.03.2019 в 04:30.

Согласно вышеуказанному протоколу заявки ООО «Торофарм», ООО «Развитие оптимальных стратегий промышленной ресурсообеспеченности – экооджки», ООО «МедСервис» были признаны Закупочной комиссией соответствующими требованиям, установленным в извещении о проведении закупки. Заявка ООО «ТД «ВИАЛ» признана не соответствующей требованиям, установленным в извещении о проведении закупки.

Как следует из вышеуказанного протокола, Закупочная комиссия приняла решение: признать победителем запроса котировок ООО «Торофарм» и заключить с ним договор.

По состоянию на 29.03.2019 г. договор на поставку лекарственных средств между ГАУЗ КО «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» и победителем закупки не заключен.

Согласно части 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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, в том числе:

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

- в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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.

В пункте 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что 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 ходе рассмотрения жалобы № 042/07/18.1-408/2019 Комиссия выявила, что в пункте 8 Извещения о проведении данной закупки «Описание объекта закупки» Заказчиком были установлены требования к техническим характеристикам товара, работы, услуги:

№ п/п	Наименование МНН	Характеристики товара
1	Ампициллин+ (Суль-бактам)	Препарат представляет собой порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения. В 1 флаконе содержит ампициллин натрия в пересчете на ампициллин 1г и сульбактам натрия в пересчете на сульбактам 0,5 г. Упаковка: по 1,5 г в стеклянном флаконе объемом 10 мл. По 1 флакону вместе с инструкцией по применению в картонной коробке.

В части 1 статьи 1 Закона о закупках указано, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц – заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10 по делу № А06-6611/2009 указывается в частности на то, что основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать нуждам заказчика и целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Из вышеуказанного следует, что закупки проводимые заказчиком нацелены на удовлетворение потребностей самого заказчика, а не на расширение круга

участников рынка данного товара до максимального значения.

Как указано в постановлении арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу № А27-13525/2015 при формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Следовательно, потребность Заказчика в определенных товарах отнесена к исключительной компетенции Заказчика. Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании извещения на поставку лекарственных средств с учетом требований действующего законодательства в сфере закупочной деятельности.

В соответствии с разделом 02.04.02. Отраслевого стандарта ОСТ 91500.05.0002-2001 «Государственный информационный стандарт лекарственного средства. Основные положения», утвержденного Приказом Минздрава Российской Федерации от 26.03.2001 № 88 инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов медицинских организаций является официальным документом, содержащим информацию о лекарственном препарате, необходимую и достаточную для его эффективного и безопасного медицинского применения.

Согласно пояснениям Заказчика в документации указаны характеристики лекарственных средств согласно инструкции по медицинскому применению. Указаны характеристики лекарственных средств, которые отвечают потребностям Заказчика и необходимы для выполнения соответствующей функции.

Таким образом, Заказчик обязан руководствоваться инструкцией на лекарственные средства при описании объекта закупки, а также обязан обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что декларируется пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлено, что указание Заказчиком в Извещении конкретных требований к поставляемым товарам не ограничивает количество участников размещения закупки, так как извещение о проведении запроса котировок в электронной форме не содержит указаний на фирменное наименование, место происхождения товара или наименование производителя, а также иных требований к товару, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Все участники закупки имеют равные условия, при подаче заявки и могут предлагать к поставке товары, полностью соответствующие Извещению. В Извещении также отсутствует требование о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки.

На основании вышеизложенного, Комиссия считает доводы Заявителя о том, что Документации (Извещение) Заказчика в части технических характеристик товара и описания объекта закупки не соответствует требованиям пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ограничивает конкуренцию, необоснованными и неправомерными.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» на действия заказчика ГАУЗ КО «Областной клинический перинатальный центр им. Л.А. Решетовой» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, (извещение № 31907635729), необоснованной.

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

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