РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/105-370/2021

14.05.2021 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «РБ Трейд» (далее – Заявитель, ООО «РБ Трейд») (вх. № 2539 от 07.05.2021) на действия министерства здравоохранения Тульской области (далее - Заказчик) в части обжалования способа закупки на право заключения контракта на централизованную поставку лекарственного препарата (ТОБРАМИЦИН) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) обеспечения граждан по группам населения и категориям заболеваний (муковисцидоз) (закупка № 0366200035621001982) (далее – Электронный аукцион, Закупка), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила), при участии:

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба ООО «РБ Трейд» на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона.

Заявитель считает, что включение Заказчиком в документацию об электронном аукционе наименования товарного знака «Брамитоб» влечет нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона. Указывает, что в Российской Федерации в соответствии с государственным реестром лекарственных средств также зарегистрированы ряд других лекарственных препаратов, в частности отечественных производителей, с МНН Тобрамицин и лекарственной формой раствор для ингаляций, соответствующие описанию объекта закупки Заказчика, с ценами ниже, чем закупаемый Брамитоб.

По мнению Заявителя, составленная в таком виде документация об электронном аукционе ограничивает количество участников данной закупки и влечет нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, а также является нарушением статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из жалобы Заявителя также следует, что при осуществлении закупки у единственного поставщика по решениям врачебной комиссии необходимо руководствоваться пунктом 28 части 1 статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных, и муниципальных нужд», которым предусмотрено, что осуществление закупок лекарственных препаратов, которые предназначены для назначения пациенту при наличии медицинских показаний (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое отражается в медицинских документах пациента и журнале врачебной комиссии. Заказчик вправе заключить контракт на поставки лекарственных препаратов в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую один миллион рублей. При этом объем закупаемых лекарственных препаратов не должен превышать объем таких препаратов, необходимый для указанного пациента в течение срока, необходимого для осуществления закупки лекарственных препаратов в соответствии с положениями пункта 7 части 2 статьи 83, пункта 3 части 2 статьи 83.1 настоящего Федерального закона. Кроме того, при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с положениями настоящего пункта предметом одного контракта не могут являться лекарственные препараты, предназначенные для назначения двум и более пациентам. Указанное решение врачебной комиссии должно размещаться одновременно с контрактом, заключенным в соответствии с настоящим пунктом, в реестре контрактов, предусмотренном статьей 103 настоящего Федерального закона. При этом должно быть обеспечено предусмотренное Федеральным законом от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных» обезличивание персональных данных.

В связи с изложенным, Заявитель считает, что Заказчиком нарушены условия при осуществлении закупки у единственного поставщика по решению

врачебной комиссии, а именно: цена закупки и количество закупаемого лекарственного препарата.

Принимающие участие в заседании Комиссии представители Заявителя поддержали доводы жалобы в полном объеме.

Заказчик, Уполномоченное учреждение не согласились с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата (ТОБРАМИЦИН) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) обеспечения граждан по группам населения и категориям заболеваний (муковисцидоз) (закупка № 0366200035621001982) (далее - документация об электронном аукционе) 15.04.2021 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее - единая информационная система).

В извещение и документацию об электронном аукционе внесены изменения, которые размещены в единой информационной системе 20.04.2021.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 818 616,32 рублей.

Контракт по итогам Электронного аукциона Заказчиком не заключен.

Доводы жалобы о возможном нарушении Заказчиком антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Федеральным законом «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции), вследствие чего выходят за пределы рассмотрения жалобы о нарушении законодательства о контрактной системе в предусмотренном Законом порядке. В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции заявитель имеет право обратится в Тульское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом такое заявление должно содержать сведения, предусмотренные Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел

о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, также к заявлению должны быть приложены документы, свидетельствующие о фактах нарушения антимонопольного законодательства.

Относительно доводов Заявителя о несоответствии положений документации об электронном аукционе требованиям Закона в части включения Заказчиком в документацию об электронном аукционе наименования товарного знака «Брамитоб», Комиссия считает необходимым отметить, что в силу части 4 статьи 105 Закона обжалование положений документации об электронном аукционе возможно до окончания установленного в такой документации срока подачи заявок. На момент подачи настоящей жалобы срок обжалования положений документации об электронном аукционе истек, и, как следствие, рассмотрение доводов жалобы о нарушении Заказчиком Закона в указанной части не представляется возможным. Вместе с тем, данная жалоба в указанной части возвращена Заявителю уведомлением от 11.05.2021 № 4/2457, а в части обжалования способа закупки принята к рассмотрению.

Относительно иных доводов, изложенных в жалобе Заявителя, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 12 Закона государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 2 статьи 24 Закона конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений (далее также - электронные процедуры), а также в случаях, установленных решением Правительства Российской Федерации, предусмотренным ч. 3 ст. 84.1 Закона о контрактной системе, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион.

Из положений части 5 статьи 24 Закона следует, что заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями Закона, при этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона объектом закупки является поставка лекарственного препарата (ТОБРАМИЦИН) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) обеспечения граждан по группам населения и категориям заболеваний (муковисцидоз).

Исходя из предмета закупки, Заказчик самостоятельно выбирает способ осуществления закупки в соответствии с положениями Закона.

Заказчиком в материалы дела представлены возражения, в которых поясняет следующее:

Заявитель в своей жалобе указывает, что закупка осуществляется Заказчиком в соответствии с п. 28 ч. 1 ст. 93, п. 7 ч. 2 ст. 83, п. 3 ч. 2 ст. 83.1 Закона.

Однако, указанные нормы Закона не регулируют отношения по закупке (Извещение № 0366200035621001982), проводимой в форме электронного аукциона, а именно:

- статья 93 Закона регулирует правоотношения, возникающие при осуществлении закупки у единственного поставщика;

- статья 83 и статья 83.1 Закона регулируют правоотношения, возникающие при осуществлении запроса предложений и запроса предложений в электронной форме.

Следует отметить, что наличие решения врачебной комиссии не устанавливает обязанности осуществлять закупку у единственного

поставщика либо закупку способом проведения запроса предложений, и не лишает заказчика права провести электронный аукцион.

Заказчиком выбран способ определения поставщика по закупке № 0366200035621001982 в форме электронного аукциона.

Утверждение заявителя о необходимости осуществления закупки у единственного поставщика на основании пункта 28 части 1 статьи 93 Закона не соответствует положениям Закона, поскольку статьёй 93 Закона для Заказчика установлено право, а не обязанность использовать такую процедуру определения поставщика.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком правомерно определен способ осуществления закупки лекарственного препарата (ТОБРАМИЦИН) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) обеспечения граждан по группам населения и категориям заболеваний (муковисцидоз) путем проведения электронного аукциона.

Следовательно, доводы Заявителя о нарушении Заказчиком требований Закона в части определения способа закупки в ходе заседания Комиссии своего подтверждения не нашли.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Правилами, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает довод общества с ограниченной ответственностью «РБ Трейд» о нарушении министерством здравоохранения Тульской области положений Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», поскольку рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.
2. Комиссия по контролю закупок управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области на основании части 4 статьи 105 Закона не рассматривает доводы жалобы общества с ограниченной ответственностью «РБ Трейд» о несоответствии положений документации об электронном аукционе требованиям Закона, так как срок обжалования положений документации об электронном аукционе истек.
3. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «РБ Трейд» (вх. № 2539 от 07.05.2021) на действия министерства здравоохранения Тульской области в части обжалования способа закупки на право заключения контракта на централизованную поставку

лекарственного препарата (ТОБРАМИЦИН) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) обеспечения граждан по группам населения и категориям заболеваний (муковисцидоз) (закупка № 0366200035621001982) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: