

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «СТАРТ» (вх. № 8367 от 18.12.2014 г.) на действия заказчика при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку реактивов для лаборатории на 2015 год для нужд ГБУ "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной" (извещение № 0343200029514000094).

В жалобе заявитель указал, что заказчиком при разработке аукционной документации допущены нарушения Закона о контрактной системе в сфере закупок, а также Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 –ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Представитель заказчика представил письменные возражения по доводам, изложенным в жалобе.

Пояснил, что аукционная документация разработана с учетом потребностей заказчика.

Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 24.07.2012 г. № 498, ст. 99, 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка, в результате которой установлено, что 05.12.2014 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов (zakurki.gov.ru) было опубликовано извещение № 0343200029514000094 о проведении электронного аукциона на поставку реактивов для лаборатории на 2015 год для нужд ГБУ "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной".

Начальная (максимальная) цена контракта составила 3 408 372, 32 рублей.

Заказчиком является Государственное бюджетное учреждение "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной".

При рассмотрении аукционной документации, комиссией Курганского УФАС России установлено, что в части III «Техническое задание» аукционной документации заказчиком установлены наименования, характеристики объектов закупки.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке

может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

При рассмотрении части III «Техническое задание» аукционной документации комиссией Курганского УФАС России установлено, что в позициях 75, 83 не указаны максимальные и (или) минимальные значения показателей, что является нарушением ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

В позиции 52 части III «Техническое задание» аукционной документации объект закупки (контрольная сыворотка для гликозилированного гемоглобина), не соответствует требованиям заказчика, установленным в позиции 52 для данного объекта закупки.

В позициях 31, 53, 54, 77, 79 части III «Техническое задание» аукционной документации при описании объектов закупки заказчиком использован товарный знак без указания слов «или эквивалент».

На заседании комиссии Курганского УФАС России представитель заказчика пояснил, что в вышеуказанных позициях части III «Техническое задание» аукционной документации имеется ссылка на товарный знак изготовителя, так как необходимо обеспечить взаимодействие закупаемых товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Кроме того, при рассмотрении аукционной документации установлено, что заказчиком предъявлено требование к участникам закупки – наличие лицензии на фармацевтическую деятельность (раздел II пункт 3 «Информационная карта» электронного аукциона).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с пунктом 47 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензированию подлежит фармацевтическая деятельность.

Отношения, возникающие в связи с обращением на территории Российской Федерации лекарственных средств, регулируются Федеральным законом от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон № 61-ФЗ).

Пунктом 33 статьи 4 Закона № 61-ФЗ определено, что фармацевтическая деятельность - это деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

«Положение о лицензировании фармацевтической деятельности», утверждённое постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2011 № 1081, содержит «Перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность», согласно которому фармацевтическая деятельность, требующая получения лицензии, включает в себя, в том числе следующие виды работ и услуг: оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения; розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения.

Таким образом, согласно данному Перечню, поставка реактивов, не относится к фармацевтической деятельности, в связи с чем, комиссия Курганского УФАС России пришла к выводу о том, что при проведении электронного аукциона на поставку реактивов для лаборатории на 2015 год для нужд ГБУ "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной" лицензия на осуществление фармацевтической деятельности не требуется.

Согласно ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе в сфере закупок.

В нарушение вышеуказанной нормы, заказчик в аукционной документации установил требования к участникам закупки (наличие лицензии на фармацевтическую деятельность) в нарушение требований Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Также, при рассмотрении аукционной документации, комиссией Курганского УФАС России установлено, что в проекте контракта на поставку реактивов для лаборатории на 2015 год для нужд ГБУ "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной" заказчиком установлена ответственность, как поставщика, так и самого заказчика за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных вышеуказанным контрактом.

Согласно п. 10.5. проекта контракта, в случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств по контракту, заказчик обязан выплатить поставщику штраф в размере 2,5 % цены контракта.

Согласно п. 10.4. проекта контракта, в случае ненадлежащего выполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик обязан выплатить заказчику штраф в размере 10 % цены контракта.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, штрафы

начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила определения размера штрафа).

За ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы - 5 % цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (п. 4 Правил определения размера штрафа).

Согласно п. 5 Правил определения размера штрафа, за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы - 2 % цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей.

В рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 408 372, 32 рублей.

На основании требований ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок в проекте контракта на поставку реактивов для лаборатории на 2015 год для нужд ГБУ "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной" заказчиком должна быть установлена ответственность, как поставщика, так и самого заказчика за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных вышеуказанным контрактом следующим образом:

- в случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств по контракту, заказчик обязан выплатить поставщику штраф в размере 2 % цены контракта;
- в случае ненадлежащего выполнения поставщиком обязательств,

предусмотренных контрактом, поставщик обязан выплатить заказчику штраф в размере 5 % цены контракта.

Таким образом, в действиях заказчика выявлено нарушение ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении в проекте контракта размеров штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, как подрядчика, так и заказчика в виде фиксированных сумм, не предусмотренных Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок).

На основании вышеизложенного, следует вывод о том, что заказчиком утверждена аукционная документация, составленная с нарушением требований Закона о контрактной системе в сфере закупок.

По мнению заявителя, действия заказчика нарушают положения Закона о защите конкуренции.

[Пунктом 1](#) Приказа Федеральной антимонопольной службы N 75/14 от 11.02.2014 установлено, что при осуществлении функций по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд ФАС России и территориальным органам ФАС России до издания правовых актов ФАС России, устанавливающих порядок исполнения возложенных на ФАС России и ее территориальные органы функций по контролю в сфере закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", необходимо руководствоваться ранее изданными правовыми актами ФАС России, устанавливающими порядок исполнения возложенных на ФАС России и ее территориальные органы функций по осуществлению контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Жалоба заявителя на действия заказчика подана в Курганское УФАС России в порядке [главы 6](#) Закона о контрактной системе в сфере закупок и рассмотрена комиссией Курганского УФАС России в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе в сфере закупок и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного Приказом ФАС России от 24.07.2012 N 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 N 25073 (далее - Административный регламент).

При этом следует отметить, что в рамках рассмотрения данной жалобы комиссия

Курганского УФАС России не вправе давать оценку действиям заказчика в части наличия либо отсутствия нарушений Закона о защите конкуренции, так как дела о нарушении антимонопольного законодательства рассматриваются в соответствии с нормами Закона о защите конкуренции по процедуре, предусмотренной 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 N 339, зарегистрированным в Минюсте России 07.08.2012 N 25125.

Согласно ч. 1 ст. 44 Закона о защите конкуренции, заявление в антимонопольный орган должно содержать следующие сведения:

- 1) сведения о заявителе (фамилия, имя, отчество и адрес места жительства для физического лица; наименование и место нахождения для юридического лица);
- 2) имеющиеся у заявителя сведения о лице, в отношении которого подано заявление;
- 3) описание нарушения антимонопольного законодательства;
- 4) существо требований, с которыми заявитель обращается;
- 5) перечень прилагаемых документов.

К заявлению прилагаются документы, свидетельствующие о признаках нарушения антимонопольного законодательства (ч. 2 ст. 44 № 135-ФЗ).

Оценить доводы, изложенные в жалобе, в порядке, предусмотренном главой 9 Закона о защите конкуренции, не представляется возможным в связи с отсутствием каких – либо документов, свидетельствующих о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТАРТ» обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика - Государственного бюджетного учреждения "Каргапольская центральная районная больница имени Н.А. Рокиной" нарушение ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в не установлении в документации о закупке максимальных и (или) минимальных значений показателей, позволяющих определить соответствие закупаемых товаров, установленным заказчиком требованиям.
3. Признать в действиях заказчика – Государственного бюджетного учреждения "Каргапольская центральная районная больница имени Н.А. Рокиной" нарушение ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении требований к участникам закупки (наличие

лицензии на фармацевтическую деятельность) в нарушение требований Закона о контрактной системе в сфере закупок.

4. Признать в действиях заказчика – Государственного бюджетного учреждения "Каргапольская центральная районная больница имени Н.А. Рокиной" нарушение ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении в проекте контракта размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту в виде фиксированной суммы, не предусмотренной Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063.
5. Признать в действиях заказчика – Государственного бюджетного учреждения "Каргапольская центральная районная больница имени Н.А. Рокиной" нарушение ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в установлении в проекте контракта размера штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту в виде фиксированной суммы, не предусмотренной Правилами определения размера штрафа, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063.
6. Выдать заказчику – Государственному бюджетному учреждению "Каргапольская центральная районная больница имени Н.А. Рокиной" предписание об устранении нарушений ч. 2 ст. 33, ч. 6 ст. 31, ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, путем аннулирования электронного аукциона на поставку реактивов для лаборатории на 2015 год для нужд ГБУ "Каргапольская ЦРБ им. Н.А. Рокиной" (извещение № 0343200029514000094).
5. Передать материалы должностному лицу Курганского УФАС России, уполномоченному решать вопрос о возбуждении административного производства.