ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

_____№_____

_____

На № _____ от _____

ОАО «Фирма Медполимер»

<...>

ГАУЗ ПК «ГКБ №4»

<...>

Закупочная комиссия

ГАУЗ ПК «ГКБ №4»

<...>

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

<...>

Дело № 059/07/3-847/2021

РЕШЕНИЕ

по жалобе ОАО «Фирма Медполимер» (вх. № 013241)

«12» августа 2021 г. **г. Пермь**

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва, в отсутствие сторон (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу ОАО «Фирма Медполимер» (вх. № 013241) (далее – Заявитель), на действия ГАУЗ ПК «ГКБ №4» при организации и проведении аукцион в электронной форме на поставку лекарственного препарата (Натрия хлорид, р-р для инфузий 0,9% 250 мл) (извещение № 32110500442, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – закупка),

УСТАНОВИЛА:

05.08.2021 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которой указывают на несоответствие закупочной документации положениям действующего законодательства.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы и отзыв на жалобу, в котором указывает на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от

18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

2 . При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного автономного учреждения здравоохранения Пермского края «Городская клиническая больница №4» (далее – Положение), Извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), Документацией о проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственного препарата (Натрия хлорид, р-р для инфузий 0,9% 500 мл) для Государственного автономного учреждения здравоохранения Пермского края «Городская клиническая больница №4» (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 26.07.2021 г., дата окончания подачи заявок – 11.08.2021 г., дата подведения итогов закупки – 12.08.2021 г.

Заявитель, ознакомившись с Извещением и Документацией, обратился в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой ссылается на необоснованное включение дополнительных требований к упаковке предмета закупки, а именно к форме выпуска раствара для инфузий 0,9% натрия хлорида 500 мл. самоспадающийся полимерный флакон без ПВХ, с двумя отдельными стерильными портами, каждый из портов запечатан, при вскрытии одного порта

стерильность второго сохраняется. Флакон имеет возможность добавления дополнительного объема лекарственных растворов 50 мл.; полагает, что при установлении подобного требования изначально ограничивается круг потенциальных участников закупки, которые могли бы предложить аналогичный товар соответствующего качества по более низкой цене.

Ввиду изложенного, Заявитель усматривает в действиях Заказчика нарушение п. 3 ст. 3 Закона о закупках.

В обоснование своих требований Заявитель ссылается на Письмо ФАС России № РП/65863/16 «О взаимозаменяемости лекарственных препаратов с МНН «Натрия хлорид» от 23.09.2016.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные положением о закупке.

Учитывая обстоятельства рассматриваемой жалобы, Комиссия Пермского УФАС России сообщает следующее.

В соответствии с п. 2 Документации, предметом закупки является поставка лекарственного препарата (Натрия хлорид, р-р для инфузий 0,9% 250 мл), в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Документации (Приложение № 2), характеристиками товара (форма выпуска и

дозировка) являются: раствор для инфузий 0,9% 250 мл флакон, самоспадающийся полимерный флакон без ПВХ, с двумя отдельными стерильными портами, каждый из портов изолированно запечатан, при вскрытии одного порта стерильность второго сохраняется. Флакон имеет возможность добавления дополнительного объема лекарственных растворов 50 мл.

В Примечании к Техническому заданию указано, что форма выпуска – полимерный флакон без ПВХ, что необходимо для осуществления лечебного процесса, замена недопустима.

Согласно пп. 1 п. 2.8.1. Положения, при описании в документации о конкурентной закупке, а так же в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Предоставленное Заказчику право на самостоятельное определение критериев допуска участников направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить Заказчика необходимыми ему качественными товарами. В то же самое время такое право Заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право приводит к искусственному сокращению количества участников Закупки, что недопустимо в контексте принципов, изложенных в Законе о закупках.

Из анализа характеристик товара Комиссия приходит к выводу, что при описании объекта закупки Заказчиком указаны функциональные, технические и качественные характеристики, в него не включены требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, а также требования к товару, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно протоколу № 32110500442/216/ЭА рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме на право заключить договор на поставку лекарственного препарата на участие в закупке подано три заявки, две из которых признаны соответствующими требованиям.

Учитывая изложенное, и принимая во внимание, что описание объекта закупки устанавливается Заказчиком самостоятельно, исходя из его потребностей для выполнения соответствующих функций, достижения наибольшей результативности и эффективности деятельности, нарушений требований Закона о закупках при описании объекта закупки, Комиссией не усматривается.

При этом, требования к описанию объекта закупки, поименованные в Письме ФАС России № РП/65863/16 «О взаимозаменяемости лекарственных препаратов с МНН «Натрия хлорид» от 23.09.2016, применяются исключительно к отношениям, направленным на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров,

работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок. Указанные отношения урегулированы Федеральным законом № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 (далее – Закон о контрактной системе).

Цели и принципы Закона о закупках и Закона о контрактной системе имеют различные сферы правового регулирования, в силу прямого на то в них указания, их нельзя назвать аналогичными, в случае осуществления закупок для государственных или муниципальных нужд основополагающим является эффективное, зачастую экономное расходование бюджетных средств, а при закупках отдельными видами юридических лиц - эффективное удовлетворение потребностей самого заказчика, который самостоятельно устанавливает правила осуществления им закупок, утверждая соответствующее положение о закупках, определяя виды конкурентных процедур, критерии отбора (ч. 1 ст. 1 Закона о контрактной системе, ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Так, ст. 33 Закона о контрактной системе подробно регламентирует правила описания объекта закупки, тогда как нормы Закона о закупках более диспозитивны и предусматривают возможность описания предмета закупки не только нормами действующего законодательства, но и, при соблюдении Заказчиком закрепленных Законом о закупках принципах, Положением о закупках, где Заказчик в соответствии с собственными потребностями вправе устанавливать требования к поставляемым товарам, работам и услугам самостоятельно, при условии соответствия таких положений балансу частных и публичных интересов, в том числе, путем соблюдения запретов и предписаний конкурентного законодательства.

Различные цели действия указанных законов и принципы осуществления закупок определяют особенности регулирования отношений, возникших при применении этих законов, а также правовые последствия несоблюдения субъектами закупок их требований.

В связи с изложенным, Комиссия Пермского УФАС отмечает, что разъяснения, содержащиеся в Письме ФАС России № РП/65863/16 «О взаимозаменяемости лекарственных препаратов с МНН «Натрия хлорид» от 23.09.2016, а также положения Закона о контрактной системе не подлежат применению при проведении закупок в рамках Закона о закупках, в соответствии с которым осуществлялась спорная закупка.

Таким образом, жалоба на действия Заказчика не может быть признана обоснованной.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Признать жалобу ОАО «Фирма Медполимер» (вх. № 013241) на действия ГАУЗ ПК «ГКБ №4» при организации и проведении аукцион в электронной форме на поставку лекарственного препарата (Натрия хлорид, р-р для инфузий 0,9% 250 мл) (извещение № 32110500442, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **необоснованной**.

2.Предписание не выдавать.

Заместитель Председателя Комиссии **<...>**

Члены Комиссии **<...>**

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>,
(342) 235-10-36