

## РЕШЕНИЕ № 104

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов<...>, рассмотрев группу жалоб ООО «Юнилек» на действия уполномоченного органа - комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края при проведении открытых аукционов в электронной форме:

- 1) поставка лекарственного препарата Кетоаналоги аминокислот для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;
- 2) поставка лекарственных препаратов Эпоэтин альфа для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;
- 3) поставка лекарственного препарата Железа (III) гидроксид сахарозный комплекс для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;
- 4) поставка лекарственных препаратов Эпоэтин бета для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила группа жалоб ООО «Юнилек» на действия уполномоченного органа - комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края при проведении открытых аукционов в электронной форме:

- 1) поставка лекарственного препарата Кетоаналоги аминокислот для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;
- 2) поставка лекарственных препаратов Эпоэтин альфа для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;
- 3) поставка лекарственного препарата Железа (III) гидроксид сахарозный комплекс для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;
- 4) поставка лекарственных препаратов Эпоэтин бета для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края,

Суть жалобы сводится к тому, что, по мнению заявителя, документации о проведении открытых аукционов в электронной форме составлены с нарушением Закона о размещении заказов, в том числе.

1. П. 12 части II информационных карт аукционных документаций предусмотрено, что лицензия участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытых аукционах в электронной форме должна обязательно содержать указание на возможность осуществления перевозки лекарственных препаратов для медицинского применения или перевозки лекарственных средств для

медицинского применения таким участником. Заказчиком установлено требование проекта контракта аукционной документации – выполнение и поставка, перевозка и разгрузка лекарственных средств непосредственно силами поставщика (п. 6.3 часть V аукционной документации).

II. П. 10.3 – 10.5 проекта контракта аукционных документов предусмотрена повышенная ответственность для неисполнившего свои обязательства поставщика в виде неустойки, а также возмещения убытков заказчика сверх неустойки.

III. Заявитель указывает, что Законом о размещении заказов не ограничена возможность участия в торгах участников с местом нахождения в различных субъектах РФ, однако в аукционных документах установлено требование – участие только субъектов малого предпринимательства.

IV. Помимо вышеуказанных условий, в аукционных документах предусмотрено требование - обеспечение исполнения контракта, в том числе внесение в залог денежных средств.

В рамках рассмотрения поступившей жалобы, на основании статьи 17 Федерального закона от 21.05.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94-ФЗ, Закон о размещении заказов), Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановых проверок, по результатам которых установлено следующее.

1) Извещение с реестровым номером 0122200002513001071 о проведении открытого аукциона в электронной форме опубликовано на портале Общероссийского официального сайта 30.04.2013 года.

Предмет заказа - поставка лекарственного препарата Кетоаналоги аминокислот для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 386 269 (триста восемьдесят шесть тысяч двести шестьдесят девять) рублей 38 копеек.

Источник финансирования заказа: краевой бюджет.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме - 14.05.2013 в 09.00 (время местное Заказчика).

Адрес электронной площадки с сети Интернет: <http://roseltorg.ru>.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 17.05.2013 г. № 0122200002513001071-1, до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме было представлено 2 (две) заявки, в отношении которых было принято решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме от 20.05.2013 г., на участие в аукционе были поданы заявки участников со следующими ценовыми предложениями:

- участник 1, предложение о цене контракта 376 612 (триста семьдесят шесть тысяч

шестьсот двенадцать) рублей 63 копейки;

- участник 2, предложение о цене контракта 378 543 (триста семьдесят восемь тысяч пятьсот сорок три) рубля 98 копеек.

2) Извещение с реестровым номером 0122200002513001110 о проведении открытого аукциона в электронной форме опубликовано на портале Общероссийского официального сайта 30.04.2013 года.

Предмет заказа - поставка лекарственных препаратов Эпоэтин альфа для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 10 790 428 (десять миллионов семьсот девяносто тысяч четыреста двадцать восемь) рублей 74 копейки.

Источник финансирования заказа: краевой бюджет.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме - 20.05.2013 в 09.00 (время местное Заказчика).

Адрес электронной площадки с сети Интернет: <http://roseltorg.ru>.

3) Извещение с реестровым номером 0122200002513000968 о проведении открытого аукциона в электронной форме опубликовано на портале Общероссийского официального сайта 25.04.2013 года.

Предмет заказа - поставка лекарственного препарата Железа (III) гидроксид сахарозный комплекс для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 241 404 (четыре миллиона двести сорок одна тысяча четыреста четыре) рубля 64 копейки.

Источник финансирования заказа: краевой бюджет.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме - 16.05.2013 в 09.00 (время местное Заказчика).

Адрес электронной площадки с сети Интернет: <http://roseltorg.ru>.

4) Извещение с реестровым номером 0122200002513001203 о проведении открытого аукциона в электронной форме опубликовано на портале Общероссийского официального сайта 07.05.2013 года.

Предмет заказа - поставка лекарственных препаратов Эпоэтин бета для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 888 830 (два миллиона восемьсот восемьдесят восемь тысяч восемьсот тридцать) рублей 58 копеек.

Источник финансирования заказа: краевой бюджет.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в

электронной форме - 17.05.2013 в 09.00 (время местное Заказчика).

Адрес электронной площадки с сети Интернет: <http://roseltorg.ru>.

К рассмотрению дела уполномоченным органом – комитетом государственного заказа Правительства Хабаровского края представлен отзыв, из которого следует.

Требование к участникам размещения в части, требования представления в состав заявки, лицензии на фармацевтическую деятельность с возможностью перевозки лекарственных средств или препаратов, является требованием Закона о размещении заказов.

Положениями аукционных документаций, в том числе проектами государственных контрактов не установлено запрета на привлечение поставщиком третьих лиц в целях исполнения своих обязательств по заключенному контракту, а также не указано, что поставка лекарственных препаратов должна быть осуществлена лично поставщиком.

Размещение заказов для субъектов малого предпринимательства в соответствии с Законом о размещении заказов является обязанностью заказчика.

Проекты государственных контрактов составлены исходя из требований Закона о размещении заказов, в том числе, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактами, заказчиком определено право по установлению и взысканию неустойки в случае просрочки исполнения поставщиком обязательств.

Комиссия Хабаровского УФАС России, проанализировав материалы дела и заслушав доводы, пришла к следующим выводам.

1. Согласно п. 2 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения: копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов, при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа: соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

П. 47 ч. 1 ст. 12 Федеральным законом от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании), определено, что фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

Постановлением Правительства РФ от 22.12.2011 N 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» определен перечень выполняемых работ (оказываемых услуг), составляющих фармацевтическую деятельность, к которым отнесена – перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения.

Таким образом, в качестве отдельных видов деятельности, определен перечень, подлежащих лицензированию в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения:

- 1.оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения;
2. хранение лекарственных средств для медицинского применения;
3. хранение лекарственных препаратов для медицинского применения;
- 4.перевозка лекарственных средств для медицинского применения;
5. перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения;
- 6.розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения;
7. отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения;
8. изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения.

Пунктом 12 информационной карты аукционных документаций, установлены требования к участникам размещения заказа:

- лицензия на осуществление фармацевтической деятельности: - оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения; - перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения или перевозка лекарственных средств для медицинского применения или лицензия на производство лекарственных средств: производство, хранение и реализация стерильных лекарственных препаратов - препараты, не требующие специального выделения в отдельное производство, и (или) производство, хранение и реализация лекарственных средств с указанием стадии технологического процесса - упаковка (первичная и (или) вторичная).

Пунктом 6.3 проекта контракта аукционных документаций установлено что, поставка товара осуществляется силами и за счет средств поставщика на условиях доставки и разгрузки в месте поставки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в проекте контракта аукционных документаций, запрета на привлечение соисполнителей нет.

Таким образом, довод заявителя о выполнении и поставки, перевозки и разгрузки лекарственных средств непосредственно силами поставщика не соответствует действительности.

Требование представления лицензии участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытых аукционах в электронной форме, предусматривающую возможность осуществления перевозки лекарственных препаратов для медицинского применения или перевозки лекарственных средств

для медицинского применения таким участником – соответствует требованиям ч. 1 ст. 11, ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов. В данной части доводы жалоб необоснованны.

II. Согласно ч. 10 ст. 9 Закона о размещении заказов, в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Согласно ч. 1 ст. 330 Гражданского кодекса РФ, неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Таким образом, в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки.

Вместе с тем, законодателем не определены минимальные и максимальные размеры денежной суммы, взыскиваемой в качестве штрафа (пени) с поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение своих обязательств по договору (контракту).

Пунктом 10.3 проекта контракта аукционных документаций установлено, что в случае просрочки исполнения поставщиком обязательств, принятых по настоящему контракту, в том числе невыполнение обязательств к определенному контрактом сроку в полном объеме и (или) надлежащим образом, поставщик уплачивает заказчику неустойку (штраф, пеня). Штраф уплачивается поставщиком единовременно. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, в том числе невыполнения обязательства к определенному контрактом сроку в полном объеме и (или) надлежащим образом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, до момента надлежащего исполнения обязательства либо до дня подачи искового заявления в суд.

Пунктом 10.3.1 проекта контракта аукционных документаций установлено, что, в случае просрочки исполнения своих обязательств по поставке товара, поставщик обязан в течение 5 рабочих дней после получения от заказчика соответствующего уведомления уплатить Заказчику пеню в размере 0,5 % от стоимости товара, подлежащего поставке.

Пунктом 10.3.2 проекта контракта аукционных документаций установлено, что в случае поставки товара ненадлежащего качества и (или) с нарушением ассортимента поставщик обязан в течение 5 рабочих дней после получения от заказчика соответствующего уведомления уплатить заказчику пеню в размере 0,5 % от стоимости товара ненадлежащего качества и (или) несоответствующего ассортименту, за каждый день с момента направления поставщику такого уведомления, содержащего требование о безвозмездном устранении недостатков товара, до момента надлежащего исполнения поставщиком соответствующего обязательства.

Пунктом 10.3.3 проекта контракта аукционных документаций установлено, что, в случае если поставщик в день поставки товара не представил документы, подтверждающие надлежащее качество и безопасность товара, а также документы, необходимые для правильного учёта приобретаемого товара, поставщик уплачивает заказчику пеню в размере 0,5% от стоимости товара, поступившего без соответствующих документов, определенной в соответствии со спецификацией на поставку товара (Приложение 1 к настоящему контракту) за каждый день с момента поступления товара без указанных документов.

Пунктом 10.4 проекта контракта аукционных документаций установлено, что, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного настоящим контрактом, заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штраф, пени).

Пунктом 10.5 проекта контракта аукционных документаций установлено, что в случае если заказчик понес убытки вследствие ненадлежащего исполнения поставщиком своих обязательств по настоящему контракту, поставщик обязан возместить такие убытки заказчику независимо от уплаты неустойки.

Таким образом, довод заявителя об установлении в аукционной документации требований к ответственности за неисполнение обязательств поставщика, противоречащих требованиям Закона о размещении заказов, не нашел своего подтверждения - в данной части доводы жалоб необоснованны.

III. Согласно ч. 1 ст. 15 Закона о размещении заказов, заказчики, за исключением случаев размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства, обязаны осуществлять размещение заказов у субъектов малого предпринимательства в размере не менее чем десять и не более чем двадцать процентов общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством Российской Федерации, путем проведения торгов, запроса котировок, в которых участниками размещения заказов являются данные субъекты, а в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства государственные заказчики вправе осуществлять такое размещение заказов.

Постановлением Правительства РФ от 04.11.2006 N 642 «О перечне товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства» (далее – Постановление Правительства), утвержден перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства, куда также входят фармацевтические препараты, медицинские химические вещества и лекарственные растительные продукты.

Особенностью размещения заказа, согласно извещению открытого аукциона в электронной форме является размещение заказа для субъектов малого предпринимательства.

Предметом контрактов является поставка лекарственных препаратов: Кетоаналоги аминокислот, Эпоэтин альфа, Железа (III) гидроксид сахарозный

комплекс, Эпоэтин бета, которые входят в перечень товаров (работ, услуг), размещаемый у субъектов малого предпринимательства, утвержденный Постановлением Правительства.

Таким образом, довод заявителя о незаконности этого требования (участие только субъектов малого предпринимательства) не нашел своего подтверждения.

IV. Согласно ч. 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником открытых аукционов в электронной форме самостоятельно.

Аукционными документациями предусмотрено обеспечение исполнения контракта.

Пунктом 6.2 информационной карты аукционных документаций, предусмотрено, что обеспечение исполнения контракта (договора) может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита).

Пунктом 6.3 информационной карты аукционных документаций, предусмотрено, что способ обеспечения исполнения контракта (договора) из указанных выше способов определяется участником аукциона, с которым заключается контракт (договор), самостоятельно.

Исходя из вышеизложенного, в случае, если участником будет определен способ обеспечения исполнения контракта в виде залога денежных средств, согласно пункта 16 информационной карты аукционной документации, участнику необходимо внести на указанные заказчиком реквизиты, размер обеспечения в сумме, указанной в извещении открытых аукционов в электронной форме.

Таким образом, довод заявителя о противоречии Закону о размещении заказов, требования обеспечения исполнения контракта в форме внесения в залог денежных средств, не нашел своего подтверждения – в данной части доводы жалоб необоснованны.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 17, 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Группу жалоб ООО «Юнилек» на действия уполномоченного органа - комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края при проведении открытых аукционах в электронной форме:

1) поставка лекарственного препарата Кетоаналоги аминокислот для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;

2) поставка лекарственных препаратов Эпоэтин альфа для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;

3) поставка лекарственного препарата Железа (III) гидроксид сахарозный комплекс для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края;

4) поставка лекарственных препаратов Эпоэтин бета для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края признать необоснованными.