

Исх. №04-04/17530 от 22.11.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...> – (должностное лицо)	в
Члены Комиссии:	<...> – (должностное лицо)	присутствии
	<...> – (должностное лицо)	

представителя заказчика ФГАОУ ВО «КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»: <...> (доверенность №01-20/1 от 09.01.2019 г.), <...> (доверенность №6 от 04.04.2019 г.), <...> (доверенность №4 от 24.01.2019 г.), <...> (доверенность №7 от 19.04.2019 г.), <...> (доверенность №01-20/248 от 17.12.2018 г.), в отсутствии Заявителя ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ», рассмотрев жалобу заявителя ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» (вх. № 18556/ж, 18557/ж от 18.11.2019 г.) на действия заказчика – ФГАОУ ВО "КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ" при проведении закупок №31908492274, №31908474195,

УСТАНОВИЛА:

По закупке №31908474195

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №31908474195 на поставку лекарственных средств было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 01.11.2019 года.

Заказчик – ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ "КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ".

Начальная (максимальная) цена договора – 7 941 310,00 рублей.

Предмет закупки: поставка лекарственных средств.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 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 №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;
- 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.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, а также позиции заказчика, анализа документации приходит к следующим выводам.

1. Выводы Комиссии относительно довода заявителя о том, что в проекте договора на поставку товара необоснованно установлен неравный размер ответственности сторон.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках 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).

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.

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, при проведении данной закупки заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГАОУ ВО "КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ" (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 5 проекта договора Заказчиком установлена ответственность сторон, в частности:

«Стороны несут ответственность за нарушение обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации.

5.2. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения «Поставщиком» обязательств, предусмотренных Договором, «Заказчик» вправе требовать уплату неустойки. Неустойка начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного срока исполнения обязательства по Договору. Размер такой неустойки устанавливается в размере 1% от стоимости неисполненных обязательств. Поставщик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине Заказчика».

Действующее законодательство не определяет порядок начисления неустойки по договору, заключенному в соответствии с Законом о закупках. Право определения порядка начисления неустойки по договору предоставляется заказчику при проведении процедуры закупок.

Кроме того, в законодательстве нет обязательного условия по установлению одинакового размера неустойки для обеих сторон договора, в том числе и в сфере государственных закупок.

Учитывая, что Заказчиком установлено, что стороны несут ответственность за нарушение обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что в текущей ситуации, в рамках исполнения действующего договора сторонам необходимо руководствоваться положениями договора, а если не урегулировано, то нормами Гражданского кодекса РФ (в частности ст.395 ГК РФ).

Следовательно, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Выводы Комиссии относительно довода Заявителя о том, что Заказчиком не определены существенные условия контракта, а именно: количество этапов поставки, объем поставки в каждом этапе, а также сроки исполнения каждого этапа.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости);

В техническом задании содержится следующая информация о сроках поставки:

«Срок поставки – с даты заключения договора по 25.10.2020 г. согласно графика поставки. Поставки осуществляются в рабочие дни с 08.00 до 14.00 ч. мск. с 1 по 25 число (в январе с 9 числа)».

Ниже в техническом задании указана таблица, в которой непосредственно отражены позиции с наименованиями лекарственных средств. Последний столбец указанной таблицы имеет наименование: «График поставки» (Таб. 1).

Таб. 1

№	Код АТХ	МНН	Форма выпуска, дозировка	Рекомендуемое торговое наименование	Кол-во ед., изм	Цена за ед., руб	График поставки
1		Йодиксанол	р-р для инъек. 320мг йода/мл, 100мл №10 фл	Визипак	3 уп	21530	С 9 по 25 января 2020 г.
2	V	Йогексол	Р-р для инъек. 240 мг йода/мл, 50 мл №10 фл. Препарат	Омнипак	9 уп	6 580,00-	Ежеквартально 1мес квартала с 1

		должен быть предназначен для кардиоангиографии, селективной коронарографии, аортографии, артериографии. Возможность введения препарата при помощи автоинжектора. Отсутствие противопоказания «местные и системные инфекции». Максимальное значение осмоляльности не более 0,51Осм/кг Н ₂ О при температуре 37С°. Верхний предел разрешённой температуры			по 25 число, равномерно
3	V	Йогексол хранения 30С° Р-р для инъек. 350мг йода/мл, 100 мл №10фл. Препарата должен быть предназначен для кардиоангиографии, селективной коронарографии, аортографии, артериографии. Возможность введения препарата при помощи автоинжектора. Отсутствие противопоказания «местные и системные инфекции». Максимальное значение осмоляльности не более 0,78Осм/кг Н ₂ О при температуре 37С°. Верхний предел разрешённой температуры хранения 30С°	Омнипак	190 уп	19 000,00
4	V	Йогексол Р-р для инъек. 350мг йода/мл, 500 мл №10фл. Препарата должен быть предназначен для	Омнипак	46 уп	91 250,00

		кардиоангиографии, селективной коронарографии, аортографии, артериографии. Возможность введения препарата при помощи автоинжектора. Отсутствие противопоказания «местные и системные инфекции». Максимальное значение осмоляльности не более 0,78Осм/кг H ₂ O при температуре 37С°. Верхний предел разрешённой температуры				
5	V	Бария сульфат	хранения 30С° после приготовления для сuspензии для приема внутрь, 240 г	Бар-Випс	100 уп	100,00

Следовательно, в столбце «График поставки» по каждой из позиций установлены даты поставки лекарственных средств. В соответствии с указанной информацией каждый из участников закупки совершенно точно может определить для себя количество этапов поставки, объем поставки в каждом этапе, а также сроки исполнения каждого этапа.

Кроме того, по каждому из товаров установлен временной диапазон поставки, который направлен на обеспечение более комфортных условий для потенциальных поставщиков.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Выводы Комиссии относительно довода Заявителя о том, что требование Заказчика к остаточному сроку годности товара не отвечает критериям обоснованности и объективности.

Согласно пункту 9.3 проекта договора срок годности товара составляет срок установленный предприятием-изготовителем товара, при этом остаточный срок годности товара на момент поставки «Заказчику» должен соответствовать требованиям технического задания. Срок годности и дата выпуска товара должны быть указан на упаковке товара.

Остаточный срок годности Товара на момент поставки должен составлять:

- если срок годности Товара составляет до 3 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 1 месяца;
- если срок годности составляет до 6 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 4 мес.;
- если срок годности составляет до 12 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 7 мес.;
- если срок годности составляет от 13 мес. до 18 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 10 мес.;

- если срок годности Товара составляет от 19 месяцев до 24 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 14 месяцев;
- если срок годности Товара составляет от 24 месяцев до 36 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 18 месяцев;
- если срок годности Товара составляет более 36 месяцев, то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 20 месяцев.

Согласно подпунктам «б», «в» пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 №1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектов закупки для государственных и муниципальных нужд» (далее - постановление Правительства №1380) при описании в документации о закупке заказчики, помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе устанавливают, в том числе, дозировку лекарственного препарата с возможностью поставки таблетки с дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а также с возможностью поставки лекарственного препарата в некратных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности, а также остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени (например, «не ранее 1 января 2020 г.» или «не менее 12 месяцев с даты заключения контракта» и др.).

Согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 18 октября 2017 г. № ИА/71717/17 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов» ФАС России сообщает следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений. Таким образом, по мнению ФАС России, при отсутствии условий устранения, ограничения конкуренции, сокращения количества участников закупки, предлагающих к поставке лекарственные препараты с остаточным сроком годности, соответствующим периоду, на который закупаются лекарственные препараты, заказчик вправе установить требование к остаточному сроку годности лекарственных препаратов, превышающему период, на который закупаются лекарственные препараты (например, для формирования резерва по окончанию календарного года и иные причины объективного характера). В целях предупреждения ограничения конкуренции ФАС России считает, что остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой лекарственные препараты должны сохранять свою пригодность для использования по назначению.

Признаки нарушения конкуренции отсутствуют, так как Заказчиком прописаны остаточные сроки годности с учетом общего срока годности препаратов.

Действующее законодательство не устанавливает прямого запрета на установление остаточного срока годности товара в зависимости от общего срока годности товара.

Вместе с тем, в составе жалобы Заявителя не представлено документов и сведений, подтверждающих, что установленный в аукционной документации остаточный срок годности препаратов ограничивает количество участников закупки и нарушает законные права и интересы Заявителя.

Установление Заказчиком остаточного срока годности в соответствии с условиями технической документации, не ведет к завышению цены и ограничению количества участников, так как цена продукта не зависит от срока годности.

Кроме того, согласно данным <https://grls.rosminzdrav.ru/>, девять лекарственных препаратов с МНН Йогексол имеют срок годности 3 года:

№	Торговое п/наименование	Международное непатентованное наименование или группировочное (химическое) наименование	Форма выпуска	Наименование держателя владельца регистрационного удостоверения лекарственного препарата	Страна или держателя владельца регистрационного удостоверения лекарственного препарата	Регистрационный номер
1	Йогексол- Бинергия	Йогексол	раствор для инъекций; Общество с раствор для инъекций; Публичное раствор для инъекций; Общество с раствор для инъекций; Общество с раствор для инъекций;	акционерное общество "Бинергия" (ЗАО "Бинергия") ограниченной ответственностью "Велфарм" (ООО "Велфарм") акционерное общество "Фармак" (ПАО "Фармак") ограниченной ответственностью "ИРВИН 2" (ООО "ИРВИН 2") ограниченной ответственностью "МОСФАРМ" (ООО "МОСФАРМ") Таежун Фарм.Ко.Лтд	Россия Россия Украина Россия Россия Корея Южная	ЛП-004735 ЛП-004156 ЛП-003319 ЛП-003208 ЛП-003107 ЛП-003069 ЛП-002119 П N015799/01 ЛСР-004745/08
2	Йогексол	Йогексол				
3	Томогексол	Йогексол				
4	Интровиз	Йогексол				
5	Йогексол ТР	Йогексол				
6	Иобрикс®	Йогексол				
7	Йогексол	Йогексол				
8	Омнипак®	Йогексол				
9	Юнигексол®	Йогексол				

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

4. Выводы Комиссии относительно довода Заявителя о том, что указанные в техническом задании характеристики товара соответствуют единственному лекарственному препарату торгового наименования Омнипак производства Джий Хэлскеа АС Норвегия.

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

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

2) 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с Техническим заданием Заказчику необходимо поставить лекарственные средства со следующими характеристиками:

№	Код АТХ	МНН	Форма выпуска, дозировка	Рекомендуемое торговое наименование	Кол-во ед. изм	Цена за ед., руб	График поставки
1		Йодиксанол	р-р для инъек. 320мг йода/мл, 100мл №10 фл	Визипак	3 уп	21530	С 9 по 25 января 2020 г.
2	V	Йогексол	Р-р для инъек. 240 мг йода/мл, 50 мл №10 фл. Препарат должен быть предназначен для кардиоангиографии, селективной коронарографии, аортографии, артериографии. Возможность	Омнипак	9 уп	6 580,00	Ежеквартально - 1мес квартала с 1 по 25 число, равномерно

3	V	Йогексол	<p>Р-р для инъек. 350мг йода/мл, 100 мл №10фл. Препарат должен быть предназначен для кардиоангиографии, селективной коронарографии, аортографии, артериографии. Возможность введения препарата при помощи автоинжектора. Отсутствие противопоказания «местные и системные инфекции». Максимальное значение осмоляльности не более 0,51Осм/кг Н₂O при температуре 37С°. Верхний предел разрешённой температуры хранения 30С°.</p>	Омнипак	190 уп	19 000,00
4	V	Йогексол	<p>Р-р для инъек. 350мг йода/мл, 500 мл №10фл. Препарат должен быть предназначен для кардиоангиографии, селективной коронарографии, аортографии, артериографии. Возможность введения препарата при помощи</p>	Омнипак	46 уп	91 250,00

		автоинжектора. Отсутствие противопоказания «местные и системные инфекции». Максимальное значение осмоляльности не более 0,78 Осм/кг H ₂ O при температуре 37С°. Верхний предел разрешённой температуры хранения 30С°				
5	V	Бария сульфат	пор для приготовления супспензии для приема внутрь, 240 г	Бар-Випс	100 уп	100,00

Лекарственные средства, поставка которого является предметом рассматриваемого аукциона, свободно обращается на фармацевтическом рынке (согласно сведениям из общедоступных ресурсов в сети Интернет). В связи с этим, любой хозяйствующий субъект, имеющий лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, имеет возможность осуществлять продажу лекарственного препарата, требующегося заказчику, и в этом случае не усматривается ограничение количества участников закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Заявителем на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что поставка товара, отвечающих требованиям, установленным в документации об электронном аукционе, на соответствующем рынке невозможно или затруднено. Равно как не представлено доказательств того, что установление указанных требований фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, либо создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Комиссия полагает, что требования к поставляемым товарам формируются Заказчиком самостоятельно, исходя из потребности Заказчика в приобретении товара, отвечающих соответствующим требованиям. При этом необходимо отметить, что в техническом задании заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам оказываемых услуг, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

Также, необходимо учитывать, что отсутствие у Заявителя возможности поставить товар, отвечающих требованиям документации об электронном аукционе, не свидетельствует об ограничении круга потенциальных участников торгов, так как возможности каждого хозяйствующего субъекта различны, следовательно, доводы Заявителя о нарушении Заказчиком положений Закона путем установления в документации требований к поставляемым товарам, влекущих за собой ограничение количества участников закупки, являются недоказанными и, как следствие, необоснованными.

Таким образом, довод Заявителя является необоснованным.

По извещению №31908492274

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №31908492274 на поставку

лекарственных средств было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 07.11.2019 года.

Заказчик – ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ "КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ".

Начальная (максимальная) цена договора – 4 705 440,00 рублей.

Предмет закупки: поставка лекарственных средств.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 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 N135-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;
- 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.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, а также позиции заказчика, анализа документации приходит к следующим выводам.

1. Выводы Комиссии относительно довода заявителя о том, что в проекте договора на поставку товара необоснованно установлен неравный размер ответственности сторон.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятymi в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

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.

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, при проведении данной закупки заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГАОУ ВО "КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ" (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 5 проекта договора Заказчиком установлена ответственность сторон, в частности:

«Стороны несут ответственность за нарушение обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации.

5.2. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения «Поставщиком» обязательств, предусмотренных Договором, «Заказчик» вправе требовать уплату неустойки. Неустойка начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного срока исполнения обязательства по Договору. Размер такой неустойки устанавливается в размере 1% от стоимости неисполненных обязательств. Поставщик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине Заказчика».

Действующее законодательство не определяет порядок начисления неустойки по договору, заключенному в соответствии с Законом о закупках. Право определения порядка начисления неустойки по договору предоставляется заказчику при проведении процедуры закупок.

Кроме того, в законодательстве нет обязательного условия по установлению одинакового размера неустойки для обеих сторон договора, в том числе и в сфере государственных закупок.

Учитывая, что Заказчиком установлено, что стороны несут ответственность за нарушение обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что в текущей ситуации, в рамках исполнения действующего договора сторонам необходимо руководствоваться положениями договора, а если не урегулировано, то нормами Гражданского кодекса РФ (в частности ст.395 ГК РФ).

Следовательно, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Выводы Комиссии относительно довода Заявителя о том, что требование Заказчика к остаточному сроку годности товара не отвечает критериям обоснованности и объективности.

Согласно пункту 9.3 проекта договора срок годности товара составляет срок установленный предприятием-изготовителем товара, при этом остаточный срок годности товара на момент поставки «Заказчику» должен соответствовать требованиям технического задания. Срок годности и дата выпуска товара должны быть указаны на упаковке товара.

Остаточный срок годности Товара на момент поставки должен составлять:

- если срок годности Товара составляет до 3 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 1 месяца;
- если срок годности составляет до 6 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 4 мес.;
- если срок годности составляет до 12 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 7 мес.;
- если срок годности составляет от 13 мес. до 18 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 10 мес.;
- если срок годности Товара составляет от 19 месяцев до 24 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 14 месяцев;
- если срок годности Товара составляет от 24 месяцев до 36 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 18 месяцев;
- если срок годности Товара составляет более 36 месяцев, то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 20 месяцев.

Согласно подпунктам «б», «в» пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 №1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектов закупки для государственных и муниципальных нужд» (далее - постановление Правительства №1380) при описании в документации о закупке заказчики, помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе устанавливают, в том числе, дозировку лекарственного препарата с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве (например, при закупке таблетки с дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а также с возможностью поставки лекарственного препарата в некратных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности, а также остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени (например, «не ранее 1 января 2020 г.» или «не менее 12 месяцев с даты заключения контракта» и др.).

Согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 18 октября 2017 г. № ИА/71717/17 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов» ФАС России сообщает следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений. Таким образом, по мнению ФАС России, при отсутствии условий

устранения, ограничения конкуренции, сокращения количества участников закупки, предлагающих к поставке лекарственные препараты с остаточным сроком годности, соответствующим периоду, на который закупаются лекарственные препараты, заказчик вправе установить требование к остаточному сроку годности лекарственных препаратов, превышающему период, на который закупаются лекарственные препараты (например, для формирования резерва по окончанию календарного года и иные причины объективного характера). В целях предупреждения ограничения конкуренции ФАС России считает, что остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой лекарственные препараты должны сохранять свою пригодность для использования по назначению.

Признаки нарушения конкуренции отсутствуют, так как Заказчиком прописаны остаточные сроки годности с учетом общего срока годности препаратов.

Действующее законодательство не устанавливает прямого запрета на установление остаточного срока годности товара в зависимости от общего срока годности товара.

Вместе с тем, в составе жалобы Заявителя не представлено документов и сведений, подтверждающих, что установленный в аукционной документации остаточный срок годности препаратов ограничивает количество участников закупки и нарушает законные права и интересы Заявителя.

Установление Заказчиком остаточного срока годности в соответствии с условиями технической документации, не ведет к завышению цены и ограничению количества участников, так как цена продукта не зависит от срока годности.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

3. Выводы Комиссии относительно довода Заявителя о том, что описание объекта закупки ограничивает число потенциальных участников закупки.

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

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

2) 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это

предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с Техническим заданием Заказчику необходимо поставить лекарственные средства со следующими характеристиками:

№	Код АТХ	МНН	Форма выпуска, дозировка	Рекомендуемое торговое наименование	Кол-во ед. изм	Цена за ед., руб	График поставки
1	V	Гадобутрол	р-р д/в/в введ. 1 ммоль/мл 7,5 мл №5 шприц	Гадовист	70 уп	14 256,00	Ежеквартально - 2мес квартала с 1
2	V	Гадопететовая кислота	р-р для в/в введ. 0,5ммоль/мл 15мл №10 фл.	Магневист	25 уп	26 680,00	по 25 число, равномерно
3	V	Йопромид	Р-р для инъек. 370 мг йода/мл, 100 мл №10фл. Период выведения через почки в течении 12 часов не менее 93 % от введенной дозы. Отсутствие ограничений для применения у пациентов с аутоиммунными заболеваниями и алкоголизмом.	Ультравист	104 уп	22 000,00	
4	V	Йопромид	Р-р для инъек. 370 мг йода/мл, 500 мл № 8 фл. Период выведения через почки в течении 12 часов не менее 93 % от введенной дозы. Отсутствие ограничений для применения у пациентов с аутоиммунными заболеваниями и алкоголизмом.	Ультравист	10 уп	75 252,00	

В соответствии с п. 2 ст. 4 Федерального закона от 21 ноября 2011 года №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон № 323-ФЗ) установлено, что

одним из основных принципов охраны здоровья является приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Учитывая, что лекарственные препараты оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к предмету закупок на поставку лекарственных средств, главным при диагностике пациентов является достижение наилучшего терапевтического эффекта и максимальное исключение любых нежелательных реакций.

С целью исключения опасности для жизни и здоровья пациента врач при применении лекарственных препаратов руководствуется инструкцией по медицинскому применению, в которой отражены особенности препарата, включая его фармакокинетику (раздел клинической фармакологии, изучающий процессы всасывания, распределения, связывание с белками, биотрансформации и выведения лекарственных средств в организме).

По указанной причине заказчик включил в описание объекта закупки следующее: «Период выведения через почки в течении 12 часов не менее 93 % от введенной дозы. Отсутствие ограничений для применения у пациентов с аутоиммунными заболеваниями и алкоголизмом».

Требование к периоду выведения препарата из организма (через 12 часов выделяется 93% от всей дозы) заказчик считает существенным, поскольку оно устанавливается с целью обеспечения безопасности пациентов в процессе проведения исследований.

В связи с тем, что все контрастные вещества могут иметь нефротический эффект вследствие прямого токсичного влияния на клетки почечных канальцев и развития ишемии мозгового вещества почек, увеличение времени полуыведения контрастного препарата - это дополнительный риск возникновения КИН (контраст-индуцированная нефропатия). Чем быстрее выводится препарат, тем более безопасной является диагностика.

Заказчик считает, что указан крайне важный параметр (период выведения через 12 часов 93% от всей дозы) с точки зрения безопасности пациента.

Требование об отсутствии ограничений для применения у пациентов с тяжелыми аутоиммунными заболеваниями, а также алкоголизмом обусловлено необходимостью использования закупаемого товара для оказания высокотехнологичной медицинской помощи при поступлении пациента в больницу без необходимости проведения дополнительной диагностики с целью снижения риска побочных реакций для отдельных групп пациентов в зависимости от анамнеза.

Комиссия Татарстанского УФАС России, применительно к установлению требования об отсутствии ограничений для применения у пациентов с тяжелыми аутоиммунными заболеваниями и алкоголизмом считает, что в ситуациях потребности в срочной диагностике с применением рентгеноконтрастирующего вещества и в связи с высоким уровнем ответственности медицинского учреждения за жизнь и здоровье пациентов, и одновременной невозможностью полной диагностики состояния здоровья только поступивших в учреждение пациентов, в том числе, на предмет индивидуальных противопоказаний, медицинское учреждение обязано учесть максимально возможное количество факторов, которые могут причинить вред здоровью и жизни пациентов.

Следовательно, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, лекарственные средства, поставка которого является предметом рассматриваемого аукциона, свободно обращается на фармацевтическом рынке (согласно сведениям из общедоступных ресурсов в сети Интернет). В связи с этим, любой хозяйствующий субъект, имеющий лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, имеет возможность осуществлять продажу лекарственного препарата, требующегося заказчику, и в этом случае не усматривается ограничение количества участников закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Заявителем на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что

поставка товара, отвечающих требованиям, установленным в документации об электронном аукционе, на соответствующем рынке невозможно или затруднено. Равно как не представлено доказательств того, что установление указанных требований фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, либо создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Комиссия полагает, что требования к поставляемым товарам формируются Заказчиком самостоятельно, исходя из потребности Заказчика в приобретении товара, отвечающих соответствующим требованиям. При этом необходимо отметить, что в техническом задании заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам оказываемых услуг, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

Также, необходимо учитывать, что отсутствие у Заявителя возможности поставить товар, отвечающих требованиям документации об электронном аукционе, не свидетельствует об ограничении круга потенциальных участников торгов, так как возможности каждого хозяйствующего субъекта различны, следовательно, доводы Заявителя о нарушении Заказчиком положений Закона путем установления в документации требований к поставляемым товарам, влекущих за собой ограничение количества участников закупки, являются недоказанными и, как следствие, необоснованными.

Таким образом, доводы Заявителя являются необоснованными.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу заявителя ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» (вх. № 18556/ж, 18557/ж от 18.11.2019 г.) на действия заказчика – ФГАОУ ВО "КАЗАНСКИЙ (ПРИВОЛЖСКИЙ) ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ" при проведении закупок №31908492274 №31908474195, необоснованной.
2. Предписание об устранении нарушений действующего законодательства о закупках не выдавать.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)