

18 февраля 2016 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по контролю закупок (далее – Комиссия Приморского УФАС России) в составе:

председатель комиссии: – заместитель руководителя;

члены комиссии: – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов, – специалист-эксперт отдела контроля торгов,

рассмотрев жалобу ООО «Джодас Экспоим»,

в присутствии:

от ООО «Джодас Экспоим»: не явился,

от Краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Арсеньевская городская больница» (далее – КГБУЗ «Арсеньевская городская больница»):

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО «Джодас Экспоим» на действия Заказчика – КГБУЗ «Арсеньевская городская больница» при проведении электронного аукциона на поставку антибактериальных препаратов (извещение № 0320300150016000008) (далее – Аукцион).

По мнению заявителя, заказчик допустил нарушения требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 44-ФЗ), так как документация об аукционе не соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ, в связи с тем, что требования к товару установленные заказчиком влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Заказчик не согласен с доводами жалобы и считает, что описание объекта закупки полностью соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ.

Огласив жалобу, заслушав представителей стороны, участвующей в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, сопоставив их с фактическими документами, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ документация об аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона № 44-ФЗ, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Статьей 33 Закона № 44-ФЗ установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться правилами, в том числе:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер;

- использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании

- описание объекта закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, стандартов, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии и т. д.

При этом, 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.

Комиссия Приморского УФАС России, рассмотрев документацию об аукционе, установила, что заказчик описал объект закупки в соответствии с требованиями статьи 33 Закона № 44-ФЗ.

Заказчик, с учетом положений содержащихся в статье 33 Закона № 44-ФЗ, вправе включить в документацию об аукционе такие товары, их технические и функциональные характеристики, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения им соответствующих государственных функций.

Исходя из анализа положений статьи 33 Закона № 44-ФЗ, потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Таким образом, заявленные требования к товару для нужд заказчика установлены, исходя из потребностей заказчика, и необходимы для качественного оказания заказчиком услуг в сфере своей профессиональной деятельности.

Законом № 44-ФЗ не предусмотрены ограничения по включению в документацию об открытом аукционе как требований к товару, которые являются значимыми для заказчика, а так же требований к заказчику обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару. При этом заказчик не имеет возможности установить требования к характеристикам товара, которые бы удовлетворяли бы всех возможных участников закупки.

Доказательств невозможности поставить товар, указанный в документации об Аукционе, заявителем не представлены.

При таких обстоятельствах, Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу, что жалоба ООО «Джодас Экспоим» является необоснованной.

Вместе с тем, по результатам проведенной внеплановой проверки Комиссией

Приморского УФАС России были выявлены следующие нарушения требований Закона № 44-ФЗ.

1. В статье 4 Федерального закона № 61-ФЗ от 12.04.2010 «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон № 61-ФЗ) приведены следующие определения: производство лекарственных средств - деятельность по производству лекарственных средств организациями - производителями лекарственных средств на одной стадии, нескольких или всех стадиях технологического процесса, а также по хранению и реализации произведенных лекарственных средств; фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Частью 8 статьи 45 Закона № 61-ФЗ установлено, что производители лекарственных средств могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством РФ порядке, в том числе организациям оптовой торговли лекарственными средствами, аптечным организациям, индивидуальным предпринимателям, имеющим лицензию на фармацевтическую деятельность или лицензию на медицинскую деятельность, медицинским организациям и ветеринарным организациям.

Согласно пунктам 16 и 47 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» производство лекарственных средств и фармацевтическая деятельность подлежат лицензированию.

Учитывая вышеизложенное, следует вывод о том, что обязательным требованием для поставки лекарственных средств является наличие лицензии на фармацевтическую деятельность, либо лицензии на производство лекарственных средств.

Как следствие, участниками могут быть как лица, имеющие лицензию на производство (в случае предложения лекарственных средств собственного производства), так и лица, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 данной статьи информацией должна содержать требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона № 44-ФЗ.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Однако, в нарушение вышеназванных требований в документации об Аукционе не установил требования к участникам закупки о наличии у них лицензии на фармацевтическую деятельность, либо лицензии на производство лекарственных

средств.

Тем самым, документация об Аукционе не соответствует требованиям части 3 статьи 64 Закона № 44-ФЗ.

2. Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ установлено, что документация об аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона № 44-ФЗ.

В документации об аукционе заказчик установил требование о представлении в составе заявки на участие в аукционе декларации об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков.

Статьей 66 Закона № 44-ФЗ не предусмотрено требование о представлении вышеуказанной декларации.

Следовательно, заказчик, установив требования к составу заявки на участие в таком аукционе не в соответствии со [статьей 66](#) Закона № 44-ФЗ, допустил нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ.

3. В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7 статьи 34 Закона № 44-ФЗ установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее - Правила).

Следовательно, учитывая, что Законом № 44-ФЗ не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок.

Пунктом 6 Правил установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и

определяется по формуле, указанной в Правилах.

Пунктом 7.3 проекта государственного контракта документации об Аукционе предусмотрено, что «В случае просрочки исполнения Поставщиком своих обязательств по срокам поставки Заказчик направляет поставщику требование об уплате неустойки (пени). Неустойка (пеня) начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом в порядке, установленном «Правилами 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» утвержденными, постановлением правительства от 25.11.2013 г. №1063».

Таким образом, заказчиком в проекте контракта документации об аукционе не установлены соответствующие требованиям Правил размер пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом, что является нарушением частей 4 и 7 статьи 34 Закона № 44-ФЗ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Закона № 44-ФЗ, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Джодас Экспоим» на действия Заказчика - КГБУЗ «Арсеньевская городская больница» при проведении электронного аукциона на поставку антибактериальных препаратов (извещение № 0320300150016000008) не обоснованной.

2. Признать по результатам проведенной внеплановой проверки, что заказчик допустил нарушение:

- части 3 статьи 64 Закона № 44-ФЗ, так как документация об аукционе не содержит требования к участникам закупки в соответствии с требованиями Закона № 44-ФЗ;

- пункта 2 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ, т.к. документация об аукционе содержит требования к содержанию заявки на участие аукционе не в соответствии с требованиями статьи 66 Закона № 44-ФЗ;

- частей 4 и 7 статьи 34 Закона № 44-ФЗ, т.к. проект контракта содержит условие об ответственности поставщика за просрочку исполнения своих обязательств по контракту не в соответствии с требованиями Закона № 44-ФЗ.

3. Выдать заказчику, аукционной комиссии и оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона № 44-ФЗ, допущенных при проведении открытого аукциона.

1 председатель комиссии

Члены Комиссии: