

Исх. №АЯ-04/4405 от 08.05.2024 г.

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

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителя заказчика ГУП «Медицинская техника и фармацевтика Татарстана» – <...> – (должностное лицо) (по доверенности), в отсутствие представителей заявителя ООО «МСК», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленным надлежащим образом, рассмотрев жалобу ООО «МСК» (вх. №4323/ж от 23.04.2024г.) на действия заказчика ГУП "ТАТТЕХМЕДФАРМ" при проведении закупки по извещению №32413517307 на предмет: «Поставка лекарственных средств»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении закупки №32413517307 размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 17.04.2024 года.

Способ проведения закупки - БЭК-ОФИС Запрос котировок в электронной форме.

Начальная (максимальная) цена договора – 255 200,00 рублей.

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

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения, материалы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В ходе заседания Комиссии Заказчиком было заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела до вынесения решения суда по аналогичному делу с идентичными обстоятельствами (А65-11896/2024).

Рассмотрев указанное ходатайство, Комиссия отказывает в его удовлетворении в силу того, что порядок рассмотрения жалобы в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции не предусматривает возможности приостановления рассмотрения дела.

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 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.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018г. «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.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно 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.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, 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 и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

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, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг государственного унитарного предприятия «Медицинская техника и фармацевтика Татарстана» (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Относительно довода заявителя о допущении нарушения при установлении в техническом задании требований к остаточному сроку годности поставляемого товара.

В соответствии с частью 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 соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктами 1, 2 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, 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.

В целях расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, под порядком оценки и сопоставления заявок следует понимать детальный алгоритм действий, подлежащих осуществлению со стороны закупочной комиссии в целях определения победителя проводимой закупки.

В этой связи, в закупочной документации должны быть раскрыты сведения о порядке формирования и подачи заявок, разрешения вопроса об их соответствии закупочной документации, порядке определения победителя закупки (с указанием всех осуществляемых закупочной комиссией в этих целях действий, включая сведения о порядке присвоения заявкам балльных оценок в случае их сопоставления по набранным баллам), а также о порядке заключения договора по результатам проведенной закупки.

Обратное неизбежно приведет к злоупотреблениям со стороны заказчиков,

стремящихся, используя несовершенство действующего законодательства, заключить договоры именно с заранее определенными лицами.

Согласно условиям технического задания Заказчиком были установлены следующие требования к остаточным срокам годности поставляемого лекарственного средства:

- если срок годности Товара составляет до 12 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 7 мес.;
- если срок годности Товара составляет от 13 месяцев до 18 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 11 месяцев;
- 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 25 месяцев до 30 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 18 месяцев;
- если срок годности Товара составляет от 31 месяцев до 36 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 22 мес.;
- если срок годности Товара составляет от 37 месяцев до 42 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 25 мес.;
- если срок годности Товара составляет от 43 месяцев до 48 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 29 мес.;
- если срок годности Товара составляет от 49 месяцев до 54 месяцев (включительно), то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 32 мес.;
- если срок годности Товара составляет от 55 месяцев и выше, то на момент поставки остаточный срок годности должен составлять не менее 36 мес.

По мнению заявителя, требование к определенному остаточному сроку годности исходя из предусматриваемого общего срока годности товара ставит в неравные условия участников закупки, учитывая, что одна категория лекарственных препаратов может иметь разный общий срок годности. В связи с чем, установленная зависимость между общим сроком годности и остаточным сроком годности товара в последующем может повлечь за собой невозможность поставки одного лекарственного препарата даже с большим общим сроком действия, но не соответствующего установленному в документации остаточному сроку действия.

Согласно представленным пояснениям Заказчика установленное требование является потребностью Заказчиков в силу специфики и особенностей медицинской деятельности том числе в целях реализации мер, направленных на

сокращение возможных издержек.

В соответствии со статьей 13 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Согласно статьи 18 Закона об обращении лекарственных средств для государственной регистрации лекарственного препарата разработчик лекарственного препарата или уполномоченное им другое юридическое лицо представляет в соответствующий уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий государственную регистрацию лекарственных препаратов, заявление о государственной регистрации лекарственного препарата, а также в порядке, установленном соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, необходимые документы, из которых формируется регистрационное досье на лекарственный препарат (далее - регистрационное досье).

В регистрационное досье включается, в том числе проект инструкции по применению лекарственного препарата, содержащего, помимо прочего, срок годности и указание на запрет применения лекарственного препарата по истечении срока годности.

В процессе регистрации лекарственного препарата доказываемая его эффективность, качество и безопасность. Следовательно, факт государственной регистрации лекарственного препарата означает его соответствие требованиям эффективности, качества и безопасности в период срока его годности.

Так, в рамках рассматриваемой процедуры Заказчиком предусматривается закупка лекарственного препарата с одним группировочным (химическое) наименованием - ГЕМЦИТАБИН.

Согласно государственному реестру лекарственных средств ГЕМЦИТАБИН с дозировкой 200 мг предусматривает у производителей разный общий срок годности – 2 (24 месяца) и 3 (36 месяцев) года.

Так, если следовать установленным в документации требованиям, то в случае, когда остаточный срок действия лекарственного препарата будет составлять, к примеру 12 месяцев, то участник с лекарственным препаратом при предложенном общем сроке действия в 2 года (24 месяца) не будет соответствовать установленным условиям документации (об остаточном сроке действия «не менее 14 месяцев»), следовательно, не допущен к участию, при условии, что срок годности действия препарата будет составлять еще год (12 месяцев).

Также в случае, когда остаточный срок действия лекарственного препарата будет составлять 24 месяца, то участник с лекарственным препаратом при предложенном общем сроке действия в 3 года (36 месяца) не будет соответствовать установленным условиям документации (об остаточном сроке действия «не менее 22 месяцев»), при условии, что срок годности действия препарата будет составлять также еще год (12 месяцев).

Таким образом, участники процедуры, имеющие возможность предложить к поставке лекарственные препараты одного товарного рынка (либо один лекарственный препарат), но имеющие различные сроки годности (или различные остаточные сроки годности при зарегистрированных одинаковых сроках годности), в случае установления заказчиками требований к срокам годности, выраженных в диапазонах для общих сроков годности, будут поставлены в зависимость от установленных условий Заказчика и неравные условия между собой, даже в случае, когда срок действия на предлагаемый препарат позволяет его применить по назначению (например, еще в течение 12 месяцев, как было установлено на примере выше).

Установленное же в рассматриваемом случае требование к остаточным срокам годности товара было бы справедливо в случае осуществления в рамках одной закупки разных категорий лекарственных препаратов.

С учетом изложенного, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что установленные в рамках указанной закупки в рассматриваемом случае требования к остаточному сроку действия закупаемого лекарственного препарата не могут быть применены в равной степени к участникам закупки.

Устанавливаемые заказчиком требования к участникам закупки, в соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, должны в равной степени применяться ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Таким образом, в указанном случае действия Заказчика не отвечают целям равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки и приводят к ограничению допуска к участию в закупке путем установления требования к определенному остаточному сроку годности в зависимости от предусматриваемого общего срока годности лекарственного препарата.

Действия заказчика в указанном случае не обеспечивают равные права и возможности для участников закупки.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, довод заявителя признан обоснованным.

Заказчиком нарушены требования пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Заказчику, Оператору ЭТП предписания об устранении нарушений действующего законодательства.

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

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «МСК» (вх. №4323/ж от 23.04.2024г.) на действия заказчика ГУП "ТАТТЕХМЕДФАРМ" при проведении закупки по извещению №32413517307 на предмет: «Поставка лекарственных средств» обоснованной.

Признать заказчика ГУП "ТАТТЕХМЕДФАРМ" нарушившим требования пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Выдать заказчику ГУП "ТАТТЕХМЕДФАРМ", Оператору ЭТП предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм действующего законодательства.

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)