

РЕШЕНИЕ № 524-ж/2013

05 ноября 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	- начальника государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Титовой С.В.	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Воронковой Д.А.	- специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

в ходе рассмотрения жалобы ООО «ПротексФарм», в присутствии:

- представителей Муниципального учреждения здравоохранения «Центральная городская больница г. Коркино» (далее Заказчик), действующих на основании доверенностей от 01.11.2013 года;

- представителя Администрации Коркинского муниципального района действующего на основании удостоверения №22;

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «ПротексФарм» (далее - заявитель) на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств для муниципальных нужд МУЗ «Центральная городская больница г. Коркино» (изв. №0169300051313000320).

Извещение № 0169300051313000320 о проведении аукциона опубликовано на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 18.10.2013 года (далее извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта — 578 000,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 28 октября 2013 в 11 часов 00 минут.

В соответствии с протоколом № 167А рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения гражданско-правового

договора на поставку лекарственных средств для муниципальных нужд МУЗ «Центральная городская больница г. Коркино» от 28.10.2013 года (далее — протокол рассмотрения первых частей заявок) до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе поступила 1 заявка. Данная заявка аукционной комиссией признана соответствующей требованиям документации об аукционе.

Согласно протоколу № 168А рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных средств для муниципальных нужд МУЗ «Центральная городская больница г. Коркино» от 28.10.2013 года (далее — протокол рассмотрения вторых частей заявок) победителем признано ЗАО «Картель Промснаб».

Согласно доводам, изложенным в жалобе, заявитель считает, что заказчик в нарушение требований Постановления Правительства от 06.04.2013 года №301 «Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота). При превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими группировочными наименованиями» (далее - Постановление Правительства РФ №301) включил в один лот наряду с лекарственными средствами препараты с МНН Цефокситин, и с МНН Цефотаксим. При условии, что на российском рынке реализуется только одно лекарственное средство с МНН Цефокситин, а препаратов с МНН Цефотаксим хоть и зарегистрировано на российском рынке 47 торговых наименования, но только одно может быть поставлено по результатам проведения аукциона, так как только Цефабол, производства ООО «АБОЛмед» (Россия) содержит в своем комплекте растворитель.

Представители Заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласились и пояснили следующее.

Для проведения торгов заказчиком был направлен в адрес поставщиков запрос о предоставлении цен на закупаемые лекарственные средства. На основании коммерческих предложений, полученных от поставщиков определена начальная (максимальная) цена контракта. Запрошенные лекарственные средства, в том числе выпускаемые одним производителем, имелись в наличии в необходимом количестве у нескольких поставщиков. Таким образом, наличие лекарственных средств у нескольких поставщиков свидетельствует, что количество участников размещения заказа не ограничен. Что касается закупки лекарственного препарата с МНН Цефотаксим в комплекте с растворителем заказчик пояснил, что требование о комплектации установлено ошибочно и не является потребностью заказчика.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Комиссия, рассмотрев информацию, содержащуюся в обращении заявителя, пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона. Часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов устанавливает, что документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам,

услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Исходя из требований пункта 12 части II документации об аукционе (требования к поставляемому товару) к поставке требуется в том числе лекарственное средство с МНН Цефотаксим в комплекте с растворителем (флакон 10мл).

На заседании Комиссии Челябинского УФАС России заказчик пояснил, что требование о комплектации лекарственного средства с МНН Цефотаксим установлено ошибочно. Вместе с тем, заказчик согласно части 5 статьи 41.5 Закона о размещении заказов не воспользовался своим правом по внесению изменений в извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с государственным реестром лекарственных средств на территории Российской Федерации реализуются лекарственные средства с МНН «Цефотаксим», в комплектацию которых не включен растворитель. Вместе с тем, указанные лекарственные средства не могут быть предложены к поставке, так как не соответствуют требованиям, установленным документацией об аукционе. В их числе Клафобрин, производство ЗАО Брынзалов-А, Россия; Цефотаксим, производство ООО «КОМПАНИЯ «ДЕКО», Россия; Талцеф, производство Ипка Лабораториз ЛТД, Индия и другие. Из документации об аукционе не следует возможности отдельной поставки лекарственного средства и растворителя без указания такой комплектности в регистрационном удостоверении.

Соответственно, не могут принять участие в Аукционе хозяйствующие субъекты, реализующие лекарственные средства с МНН «Цефотаксим», в комплектацию которых не включен растворитель, что безосновательно ограничивает количество участников размещения заказа и запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

2. Согласно части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов, если предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ №301 предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) установлено в размере 1 тыс. рублей, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка следующих лекарственных средств с международным непатентованным наименованием (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

Исходя из требований документации об аукционе к поставке требуется препарат Цефокситин.

Согласно государственному реестру лекарственных средств зарегистрировано 2 препарата с МНН Цефокситин:

- Анаэроцеф, производства ООО «АБОЛмед»;
- Цефокситин, производства ООО «КОМПАНИЯ ДЕКО».

В своей жалобе заявитель указывает, что лекарственный препарат производства ООО «КОМПАНИЯ ДЕКО» не выпускается, о чем свидетельствует, по мнению заявителя, отсутствие декларации о соответствии в единой базе Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. Однако данный довод документально ничем не подтвержден. Вместе с тем, согласно части 2 статьи 58 Закона о размещении заказов участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Более того, факт отсутствия декларации в единой базе Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития не может свидетельствовать о том, что на рынке лекарственных средств отсутствует данный препарат по следующим обстоятельствам. Отсутствие декларации в единой базе может свидетельствовать лишь о том, что информация о декларации не занесена в базу или же лекарственное средство не выпускается. Однако ни то, ни другое обстоятельство не означает, что лекарственное средство не реализуется на рынке.

Таким образом, довод жалобы о неправомерном включении в один лот препарата с МНН Цефокситин и иных лекарственных средств заявителем не доказан.

3.В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 настоящего Федерального закона протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

Пункт 1.2. проекта гражданско-правового договора устанавливает, что поставщик обязуется в обусловленный настоящим договором срок поставить лекарственные средства покупателю, а покупатель обязуется обеспечить приемку и оплату поставляемого товара согласно спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего договора (приложение №1).

Приложение №1 содержит следующую таблицу:

№ п/п	Наименование товара	Характеристика товара	Производитель	Ед. изм.	Количество	Цена	Сумма	Сумма с НДС
-------	---------------------	-----------------------	---------------	----------	------------	------	-------	-------------

1.

Итого:

Невключение в приложение к проекту договора показателей, которые установлены документацией об аукционе и которые не могут изменяться при заключении договора (например, таких как единица измерения, количество, некоторые характеристики товара) может привести к нарушению порядка заключения договора, предусмотренного частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов. При этом заключение договора не на условиях документации об аукционе и/или заявки участника размещения заказа является составом

административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии со статьей 143 Налогового кодекса РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются организации и индивидуальные предприниматели.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 346.11 Налогового кодекса РФ предусмотрено применение хозяйствующими субъектами упрощенной системы налогообложения, которые в данном случае не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

Проект контракта является неотъемлемой частью документации об аукционе (часть 5 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов).

Согласно части 2 и 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, путем включения цены контракта и сведений о товаре, предложенных участником в проект контракта, прилагаемый к документации

В пункте 3.1 проекта гражданско-правового договора указано, что в стоимость цены контракта составляет _____, в том числе НДС _____.

Соответственно в проекте договора отсутствует условие о возможности формирования цены договора путем применения единого налога (то есть без оплаты НДС).

Таким образом, наличие в проекте договора условия об обязательном выделении в составе цены контракта НДС не позволяет заказчику и участнику торгов обеспечить соблюдение требований частей 2 и 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов при заключении договора, что может привести к ограничению возможности участия в торгах хозяйствующих субъектов, находящихся на упрощенной системе налогообложения и запрещено частью 2 статьи 8 и частью 3.1. статьи 34 Закона о размещении заказов, а также к заключению договора не на условиях документации об открытом аукционе в электронной форме (в том числе проекта договора).

5. В соответствии с частью 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в документации об открытом аукционе в электронной форме указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания.

Согласно части 1 статьи 19.1 Закона о размещении заказов для установления начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) источниками информации о ценах товаров, работ, услуг, являющихся предметом заказа, могут быть данные государственной статистической отчетности, официальный сайт, реестр контрактов, информация о ценах производителей, общедоступные результаты изучения рынка, исследования рынка, проведенные по инициативе заказчика, уполномоченного органа, в том числе по контракту или гражданско-правовому договору, и иные источники информации. Заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

В пункте 1.2. части I документации об аукционе указано, что начальная (максимальная) цена договора составляет 578 000 рублей 00 копеек. Источником информации для определения начальной (максимальной) цены договора являются цены ранее заключенных сделок (договоров, контрактов, счет-фактур).

Заказчик на заседание Комиссии Челябинского УФАС России представлены коммерческие предложения ООО «Торговый дом «Картель «Промснаб», ООО «Полимер»,

ЗАО «Картель «Промснаб».

Вместе с тем, документация об аукционе не содержит расчет начальной (максимальной) цены договора и сведений об источниках информации, содержащих цены на поставку лекарственных средств, являющихся предметом размещения заказа, что является нарушением частей 1,2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов.

Комиссия, руководствуясь статьей 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО "ПротексФарм" на действия заказчика при проведении аукциона частично обоснованными, недоказанными в части неправомерного формирования лота.
2. Признать в действиях заказчика нарушения части 2 статьи 8, частей 1,2 статьи 19.1 части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6, части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов.
4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

С.В. Титова

Д.А. Воронкова

ПРЕДПИСАНИЕ № 524-ж/2013

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о размещении заказов

05 ноября 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Титовой С.В.	ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Воронковой Д.А.	специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

на основании решения Челябинского УФАС России от 05.11.2013 года, принятого по итогам жалобы ООО «ПротексФарм» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств для муниципальных нужд МУЗ «Центральная городская больница г. Коркино» (изв. №0169300051313000320) (далее - аукцион), в целях устранения нарушений Закона о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному учреждению здравоохранения «Центральная городская больница г. Коркино»

1.1. с момента размещения предписания на официальном сайте в сети Интернет не заключать договор по итогам открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств для муниципальных нужд МУЗ «Центральная городская больница г. Коркино» (изв. №0169300051313000320), оформленным Протоколом №168 рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных средств для муниципальных нужд МУЗ «Центральная городская больница г. Коркино» от 28.10.2013 год;

1.2. в срок до 13 ноября 2013 года принять решение об отмене аукциона №0169300051313000320 и передать его Администрации Коркинского муниципального района для размещения на официальном сайте в сети Интернет.

2. Администрации Коркинского муниципального района разместить решение об отмене аукциона в электронной форме № 0169300051313000320 на официальном сайте в сети Интернет **не позднее 2-х рабочих дней после получения соответствующего решения.**

3. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» с 07.11.2013 года обеспечить Муниципальному учреждению здравоохранения «Центральная городская больница г. Коркино», Администрации Коркинского муниципального района возможность исполнения пунктов 1, 2 настоящего предписания.

4. Муниципальному учреждению здравоохранения «Центральная городская больница г. Коркино» в срок до 27 ноября 2013 года направить в Челябинское УФАС России

доказательства исполнения предписания, в том числе:

- надлежащим образом заверенную копию решения об отмене аукциона с отметкой о его получении Администрацией Коркинского муниципального района;
- сведения о незаключении договора по итогам аукциона согласно пункту 1.1 настоящего предписания (в случае заключения договора представить надлежащим образом заверенную копию договора со всеми приложениями).

5. Администрации Коркинского муниципального района в срок до **27 ноября 2013 года** направить в Челябинское УФАС России доказательства исполнения пункта 2 настоящего предписания, а именно сведения, подтверждающие дату размещения Администрацией Коркинского муниципального района решения об отмене аукциона;

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

С.В. Титова

Д.А.Воронкова