

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1
Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

№ 067/10/18.1-266/2024

08 мая 2024 г.

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы представителей:

- заказчика: (Доверенность от 01.02.2024);

- заявителя: (Доверенность от 09.01.2024),

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев жалобу ООО

УСТАНОВИЛА:

27.04.2024 в Смоленское УФАС России из ФАС России поступила жалоба (далее – Заявитель) на действия закупочной комиссии заказчика – О при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного (-ых) препарата (-ов) (Дапаглифлозин, таблетки, покрытые пленочной оболочкой, 10 мг №30) (извещение № размещено на сайте информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru>).

По мнению Заявителя, закупочной комиссией неправомерно признан победителем электронного аукциона участник закупки с порядковым номером 2, предложивший к поставке лекарственный препарат «Дапаглифлозин», производитель которого нарушает патентные права компании «Астра Зенека».

Заказчиком обжалуемой закупки является – О» (далее также – Заказчик).

Заказчик представил письменные пояснения по сути жалобы, с доводами жалобы не согласился.

На момент рассмотрения жалобы договор с победителем закупки не заключен.

Комиссия, рассмотрев представленные документы и пояснения Заказчика, установила следующее.

29.03.2024 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного (-ых) препарата (-ов) (Дапаглифлозин, таблетки, покрытые пленочной оболочкой, 10 мг №30).

Данная закупка проводится в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положением о закупке, утвержденным решением Наблюдательного совета О (протокол от 30.09.2021 № 35 с изм. в ред. 12.09.2022 № 40, ред. 12.05.2023 №43) (далее – Положение о закупках), документацией о закупке.

Начальная (максимальная) цена договора - 44 450 690,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № от 12.04.2024 на участие в закупке было подано 2 заявки от участников закупки с порядковыми номерами 1 (ООО «К») и 2 (АО «); в соответствии с протоколом подведения итогов от 15.04.2024 заявки данных участников закупки были признаны соответствующими.

Победителем закупки признан участник с порядковым номером 2, который получил право заключить договор.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров,

работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях данного закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Частью 19 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона и документацию о закупке не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Сведения, которые должны быть указаны в извещении, предусмотрены частью 9 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 9 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки могут быть указаны иные сведения, определенные Положением о закупках.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках определено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 3.1.3 раздела 3 Положения о закупках заявка должна соответствовать требованиям, указанным пункте 21 Информационной карты, содержать информацию и документы, указанные в Приложении № 1 к Информационной карте, а также в пункте 20 Информационной карты (в случае привлечения соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) либо подачи заявки коллективным участником закупки).

Согласно пункту 5.1.1 Положения о закупках не позднее 1 (одного) рабочего дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок, указанной в пункте 23 Информационной карты оператор ЭТП направляет заказчику первую часть заявки на участие в электронном аукционе каждого участника электронного аукциона,

подавшего заявку на участие в таком аукционе.

Пунктом 5.1.2 Положения о закупках предусмотрено, что комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную подразделом 3.3 Раздела 1, на соответствие требованиям, установленным документацией об электронном аукционе в отношении закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно пунктам 5.1.4 – 5.1.7 Положения о закупках по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, Комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в электронном аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником электронного аукциона или об отказе в допуске к участию в электронном аукционе.

Участник закупки не допускается к участию в электронном аукционе в случае:

- непредставления информации, предусмотренной подразделом 3.3. Раздела 1 Положения о закупках, в первой части заявки на участие в электронном аукционе, или предоставления недостоверной информации.

- несоответствие информации в первой части заявки на участие в электронном аукционе, требованиям подраздела 3.3 Раздела 1 Положения о закупках и/или документации об электронном аукционе.

В случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в составе первой части заявок на участие в электронном аукционе, Комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) отстраняет такого участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.

Отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным пунктом 5.1.5 Раздела 1 Положения о закупках, не допускается.

В соответствии с пунктами 5.3.1- 5.3.2 Положения о закупках оператор электронной торговой площадки направляет в порядке, предусмотренном регламентами ЭТП, вторые части заявок на участие в электронном аукционе, а также лучшие предложения о цене заказчику.

Комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным Законом о закупке, Положением о закупке, извещением, документацией об электронном аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены подразделом 5.3 Раздела 1 Положения о закупках. Для принятия указанного решения Комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) рассматривает информацию о подавшем вторую часть заявки участнике электронного аукциона, содержащуюся в реестре участников электронного аукциона, получивших аккредитацию на электронной торговой площадке.

Согласно пункту 5.3.4 Положения о закупках в рамках рассмотрения вторых частей заявок Комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) выполняет следующие действия:

- проверка соблюдения участниками электронного аукциона требований, содержащихся подпункте 5.3.3 Положения о закупках, в т.ч. проверка участников электронного аукциона, вторых частей их заявок, документов и сведений на соблюдение требований, указанных в подразделах 3.3 и 3.4 Раздела 1 Положения о закупках, а также в пунктах 13, 14 и 18 Информационной карты;
- проверка участников электронного аукциона, а также соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) или о лиц, входящих в состав коллективного участника электронного аукциона, если таковые указаны во второй части заявки, а требования к соисполнителям (субподрядчикам, субпоставщикам) или лицам, входящим в состав коллективного участника электронного аукциона, были установлены извещением, документацией об электронном аукционе, требованиям, установленным к ним, соответственно, в пунктах 13 и 14 Информационной карты;
- проверка соответствия второй части заявки требованиям извещения, документации об электронном аукционе;
- проверка отсутствия просроченной дебиторской задолженности у участника электронного аукциона и (или) невыполненных в срок обязательств перед заказчиком (в том числе перед его филиалами) по ранее заключённым договорам (если это требование установлено в пункте 13 Информационной карты);
- проверка отсутствия сведений об участнике электронного аукциона, а также о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) или о лицах, входящих в состав коллективного участника электронного аукциона, если таковые указаны во второй части заявки, в реестр недобросовестных поставщиков;
- принятие решения об отказе в допуске к участию в электронном аукционе при несоответствии участника электронного аукциона требованиям, указанным в подпунктах 5.3.3 и 5.3.4.1-5.3.4.5 Раздела 1 Положения о закупках, или поданной им заявки требованиям к заявке, указанным в пункте 18 Информационной карты.

В соответствии с пунктом 5.3.5 Положения о закупках комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) принимает решение о несоответствии участника электронного аукциона или поданной им второй части заявки документации об электронном аукционе в следующих случаях:

- непредставления обязательных документов и сведений, указанных в подразделах 3.3. и 3.4. Раздела 1 Положения о закупках и в пунктах 13 и 18 Информационной карты, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике электронного аукциона, а также о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) в случае их наличия в заявке участника электронного аукциона или о лицах, входящих в состав коллективного участника электронного аукциона, если требования к предоставлению документов о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) или о лицах, входящих в состав коллективного электронного аукциона, были установлены в пункте 14 Информационной карты;

- несоответствия участника электронного аукциона, а также соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) или лиц, входящих в состав коллективного участника электронного аукциона, если таковые указаны в заявке, а требования к соисполнителям (субподрядчикам, субпоставщикам) или о лицам, входящим в состав коллективного участника электронного аукциона, были установлены в извещении и документации об электронном аукционе, требованиям, установленным к ним, соответственно, в пунктах 13 и 14 Информационной карты;

- несоответствие второй части заявки требованиям извещения, документации об электронном аукционе;

- наличие просроченной дебиторской задолженности и (или) невыполненных в срок обязательств перед заказчиком (в том числе перед его филиалами) по ранее заключённым договорам (если это требование установлено в пункте 13 Информационной карты);

- наличие сведений об участнике электронного аукциона, а также о соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) или о лицах, входящих в состав коллективного участника электронного аукциона, если таковые указаны в заявке, в реестр недобросовестных.

Пунктом 5.3.6 Положения о закупках в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в составе второй части заявки, Комиссия по осуществлению закупок (закупочная комиссия) отстраняет такого участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.

Предметом закупки является поставка лекарственного (-ых) препарата (-ов) (Дапаглифлозин, таблетки, покрытые пленочной оболочкой, 10 мг №30) для обеспечения граждан на территории Смоленской области.

МНН	Технические характеристики	Ед. изм.	Кол-во	Остаточный срок годности
Дапаглифлозин	таблетки, покрытые пленочной оболочкой, 10 мг №30	уп.	по потребности Заказчика (Покупателя) и на основании его заявки	12 месяцев и более на день поставки товара

Подпунктом 7 пункта 25.1 Информационной карты установлено, что участники закупки должны предоставить скан-копии действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности или выписку из реестра лицензий в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2020 № 2343.

Согласно пункту 5.1.6 проекта договора поставщик настоящим гарантирует в период срока годности товара отсутствие нарушения исключительных прав третьих лиц на результаты интеллектуальной деятельности, связанных с поставкой и использованием товара. Поставщик на протяжении всего срока годности лекарственного препарата несет ответственность за качество поставленного

товара.

Участник, подавая заявку на участие в закупке, соглашается на выполнение обязательств в соответствии с условиями закупочной документации и несет ответственность за предоставленные сведения.

Комиссией установлено, что участником закупки (АО) предложен к поставке лекарственный препарат с международным непатентованным наименованием «Дапаглифлозинс»; торговое наименование «Фордиглиф»; таблетки, покрытые пленочной оболочкой; 10мг №30 – производство Фармацевтический завод «Полифарма» АО (Польша).

Данный лекарственный препарат зарегистрирован соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти и введен в гражданский оборот, о чем имеется соответствующая информация, содержащаяся в Государственном реестре лекарственных средств для медицинского применения на интернет-портале Минздрава России и на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения; представлена копия действующего регистрационного удостоверения лекарственного препарата для медицинского применения ЛП-№(003001)-(РГ-RU).

К заявке также были приложены иные документы и сведения, предоставление которых предусмотрено аукционной документацией.

Следовательно, заявка участника закупки АО » соответствовала всем требованиям аукционной документации, оснований для отклонения данного участника не имелось.

Таким образом, нарушений в определении победителя закупки, Комиссией не установлено.

Следует также отметить, что в компетенцию закупочной комиссии не входит проверка соблюдения участниками закупки патентных прав, данный вопрос решается в судебном порядке стороной, чьи права нарушены.

Учитывая вышесказанное, жалоба ООО» является необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО на действия закупочной комиссии заказчика – О» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного (-ых) препарата (-ов) (Дапаглифлозин, таблетки, покрытые пленочной оболочкой, 10 мг №30) (извещение №) необоснованной.

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