

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-511/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

15.12.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> б/д б/н действия (бездействие) заказчика <...> при проведении предварительного квалификационного отбора на поставку лекарственных препаратов, медицинских изделий, аптечной продукции, иных сопутствующих средств (извещение № 32211822835), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении предварительного квалификационного отбора на поставку лекарственных препаратов, медицинских изделий, аптечной продукции, иных сопутствующих средств (извещение № 32211822835) (далее – Предварительный квалификационный отбор, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и

основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними

и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Фармация» Минздрава Чувашии, утвержденным приказом генерального директора Государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (протокол от 23.09.2022 № 706) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью

6 статьи 4 Закона о закупках.

В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем

в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора

с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Предварительного квалификационного отбора, документацией о проведении Предварительного квалификационного отбора (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение о проведении Предварительного квалификационного отбора размещено в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) – 07.11.2022;

2) начальная (максимальная) цена договора – 2 880 000 000 руб.;

3) дата окончания срока подачи заявок на участие в Предварительном квалификационном отборе – 18.11.2022;

4) дата рассмотрения заявок на участие в Предварительном квалификационном отборе и подведения итогов – 21.11.2022;

5) на участие в Предварительном квалификационном отборе подано 38 заявок участников, из них 32 заявки признаны соответствующими требованиям Документации;

6) по результатам проведения Предварительного квалификационного отбора 05.12.2022 Заказчиком заключено 32 договора с участниками.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14

статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания Комиссией ФАС России 13.12.2022 на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 15.12.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика

при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Предварительного квалификационного отбора Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

- 1) Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя;
- 2) Заказчиком ненадлежащим образом сформирован протокол подведения итогов (далее – Протокол).

Представитель Заказчика с доводом № 1 Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Предварительного квалификационного отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам

закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 21.11.2022 б/н (далее – Протокол) заявка Заявителя не допущена к участию в Предварительном квалификационном отборе в связи с несоответствием заявки Заявителя требованиям Документации, а именно в составе заявки отсутствует информация о транспортных средствах.

Пунктом 1.11.2 раздела 1 «Общие положения» Документации установлены основания для отказа в допуске заявок участников закупки в Предварительном квалификационном отборе, в том числе в связи с несоответствием участника закупки требованиям к участникам, установленным в Документации, а также несоответствием заявки требованиям, установленным Документацией.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 9 раздела 2 «Информационная карта» Документации установлено квалификационное требование к участникам закупки о возможности транспортировки товара с соблюдением «холодовой цепи».

В подтверждение соответствия вышеуказанному требованию участник закупки в составе заявки представляет копии паспорта транспортного средства/свидетельств о регистрации транспортных средств в собственности участника (или копия паспорта транспортного средства

и/или свидетельства

о регистрации транспортных средств на имя иного лица и договора аренды транспортных средств/лизинга, если транспортное средство в аренде или лизинге), копия действующего договора на оказание транспортных услуг с указанием перечня транспортных средств.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя, поскольку Закон о закупках не обязывает участника закупки иметь в наличии материально-технических ресурсы до заключения договора.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что срок поставки товара согласно Документации составляет не позднее следующего дня после получения заявки Заказчика и не может превышать пяти рабочих дней с момента подачи заявки. При этом поставка термолабильных лекарственных препаратов должна производиться с соблюдением температурного режима, указанного в инструкциях по применению лекарственных препаратов, а также в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации.

Согласно техническому заданию Документации поставке подлежат изделия медицинские, в том числе хирургические прочие, очки, линзы и их части, медицинская техника, минеральные воды, изделия из стекла и др.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что транспортировке товара с соблюдением «холодовой цепи» подлежат исключительно препараты лекарственные и изделия из резины.

По мнению Комиссии ФАС России, отсутствие у участника закупки возможности транспортировки товара с соблюдением «холодовой цепи» по предмету закупки, а также документов, подтверждающих соответствующее требование, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Предварительного квалификационного отбора, что, как следствие, ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, данное требование обременяет участника закупки заблаговременно приобрести либо взять в аренду вышеуказанную технику, что является дополнительной финансовой нагрузкой на участника.

При этом соответствующие транспортные средства могут быть привлечены участником Предварительного квалификационного отбора, признанным победителем, по результатам заключенного договора с Заказчиком.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего к участникам Предварительного квалификационного отбора вышеуказанное требование, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя, ограничивают количество участников Предварительного квалификационного отбора, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом сформирован Протокол.

Пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Согласно подпункту «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать основания отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

Пунктом 10 раздела 2 Информационной карты предусмотрен перечень документов, предоставляемых участником в составе заявки, в том числе документы, подтверждающие наличие у участника закупки материально-технических ресурсов по поставку товаров по предмету закупки.

Пунктом 9 Протокола установлено, что заявка Заявителя (№ 30) отклонена на основании пункта 11 Документации в связи с отсутствием в составе заявки информации о транспортных средствах.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в отношении заявки Заявителя допущена техническая ошибка в части указания ненадлежащего пункта основания отклонения заявки, а именно на основании пункта 11 Информационной карты.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования части 14 статьи 3.2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

1.

1.

1. Признать жалобу <...> б/н б/д на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении предварительного квалификационного отбора на поставку лекарственных препаратов, медицинских изделий, аптечной продукции, иных сопутствующих средств (извещение № 32211822835) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4, часть 14 статьи 3.2. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 15.12.2022 № 223ФЗ-511/22 не выдавать, поскольку 02.12.2022 заключены договоры.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.12.2022 № 223ФЗ-511/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.