

РЕШЕНИЕ

«28» мая 2015 года

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

		заместителя руководителя	при
Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	Кемеровского УФАС России;	
Членов комиссии:	Лыжина Д.А.-	начальника отдела контроля в сфере закупок;	
	Щегловой Е.Р.-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	
	Михалевой Е.Е. -	главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	

участии:

- <...> – представителя МБУЗ «Яшкинская центральная районная больница», по доверенности,

рассмотрев дело №171/3-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МБУЗ «Яшкинская центральная районная больница» законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме №0339300010415000067 на поставку иммуноглобулина, в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14

установила:

21.05.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Трейд-Фарм» (вх. №1886э от 21.05.2015г.) на положения документации электронного аукциона №0339300010415000067 на поставку иммуноглобулина.

По мнению ООО «Трейд-Фарм», опубликованная документация об аукционе разработана с нарушениями требований законодательства о контрактной системе, а именно:

- начальная (максимальная) цена контракта была сформирована заказчиком с нарушением действующего законодательства РФ;
- в аукционной документации отсутствует график поставки товара, что не позволяет сформировать предложение на участие в закупке;
- срок годности лекарственного средства в разных положениях аукционной документации различается, что не позволяет определить конкретный срок годности товара, требуемого к поставке;
- заказчиком установлены избыточные требования к товару – ампула по 1,0 мл, титр антител к вирусу клещевого энцефалита РТГА 1:160, концентрация белка в препарате от 10 до 16%.

В процессе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

13.05.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – Управлением жизнеобеспечения и градостроительства администрации Яшкинского муниципального района были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0339300010415000067 на поставку иммуноглобулина и аукционная документация.

На участие в аукционе было подано 3 заявки.

22.05.2015г. единой комиссией администрации Яшкинского муниципального района была проведена процедура рассмотрения аукционных заявок, в результате которой принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе участнику закупки №1 (Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 22.05.2015г.).

25.05.2015г. состоялся электронный аукцион, в результате которого наименьшая цена контракта была предложена участником №2 – 114969 руб. (Протокол проведения электронного аукциона от 25.05.2015г.).

26.05.2015г. состоялось рассмотрение единой комиссией вторых частей заявок на участие в аукционе, в результате которого победителем электронного аукциона было признано ООО «ЭПИДБИОМЕД-ИМПЭКС» (№2) (Протокол подведения итогов

электронного аукциона от 26.05.2015г.).

Доводы жалобы ООО «Трейд-Фарм» о нарушении заказчиком требований законодательства о контрактной системе при обосновании начальной (максимальной) цены контракта Комиссией Кемеровского УФАС России не оцениваются в связи со следующим:

Пунктом 1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» утвержденным Приказом ФАС России от 26.01.2011 г. № 30, установлено, что территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного [законодательства](#), [законодательства](#) в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, а также по контролю в сфере закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд.

Согласно Приказу ФАС РФ от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» предметом государственного контроля является соблюдение требований законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере закупок.

Согласно требованиям пункта 3 части 8 статьи 99 ФЗ № 44-ФЗ органы государственного финансового контроля осуществляют контроль в отношении **обоснования начальной (максимальной) цены контракта**. С соблюдением требований пункта 3 части 8 статьи 99 ФЗ № 44-ФЗ материалы дела № 171/3-2015 передаются в Комитет экономики, предпринимательства и контроля в сфере закупок администрации Яшкинского муниципального района для проведения проверки доводов жалобы ООО «Трейд-Фарм» в указанной части.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ №44-ФЗ закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Таким образом, документация о закупке разрабатывается исходя из потребностей заказчика.

Согласно требованию части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, в частности,

следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, а также сроки поставки товара.

На основании изложенного аукционная документация наряду с извещением должна содержать требования к сроку поставки товара.

Указанные требования были установлены заказчиком в извещении о проведении закупки и аукционной документации, что соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения №0339300010415000067 и пункте 5 документации об электронном аукционе заказчиком указано: «Срок исполнения контракта: год 2015 месяц декабрь».

При этом Закон о контрактной системе не закрепляет каких-либо требований к порядку установления заказчиком сроков исполнения контракта.

Из пояснений представителя заказчика, Комиссией установлено, что потребность в лекарственном препарате зависит от эпидемиологической ситуации в регионе, тем самым невозможно определить точный объем каждой поставки, а учитывая особые условия хранения иммуноглобулина, создавать запасы препарата не представляется целесообразным.

Таким образом, заказчик установил требования к условиям поставки товара с учетом своих потребностей, что не противоречит требованиям Закона о контрактной системе

Заявителем не представлены доказательства, свидетельствующие о том, что требования, включенные в документацию об аукционе в электронной форме, создали одним участникам закупки преимущество перед другими и повлекли за собой ограничение количества участников закупки. Указанное, также опровергается фактом поступления трех заявок на участие в аукционе.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги.

Указанные требования установлены заказчиком в техническом задании электронного аукциона и пункте 3.2 проекта контракта также предусмотрено, что «поставка товара осуществляется в рабочие дни с 8-00 час. До 15-00 час. Местного времени отдельными партиями, объем и спецификация которых указаны в письменной заявке заказчика. Заказчик формирует заявку в соответствии со своей потребностью в товаре. Срок выполнения заявки – в течение 5 рабочих дней от даты поступления заявки».

Таким образом, установленные заказчиком условия о порядке и сроках оплаты товара не противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

Исходя из пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ, **описание объекта закупки должно носить объективный характер**. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В Техническом задании электронного аукциона установлено требование к сроку годности товара – не менее 2 лет. При этом в техническом задании раздел «Предоставление гарантий качества» заказчик указывает, что срок годности товара на момент поставки составляет не менее 1 года от срока годности, установленного производителем.

Вместе с тем согласно пункту 6.3 проекта контракта срок годности на момент поставки товара составляет не менее 6 месяцев от срока годности, установленного производителем.

Таким образом, заказчиком в аукционной документации установлены противоречивые требования к сроку годности товара, что не соответствует положениям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

Наименование и описание объекта закупки содержатся в технической части документации о закупке (далее – техническое задание).

Согласно техническому заданию заказчику требуется лекарственное средство Иммуноглобулин человека против клещевого энцефалита для внутримышечного введения (1:160) ампулы по 1 мл № 10, титр антител к вирусу клещевого энцефалита в РТГА 1:160, концентрация белка в препарате от 10 до 16%.

В жалобе заявитель указывает, что специфическая активность лекарственного средства не влияет на потребительские свойства препарата, вследствие чего требование о наличии титра 1:160 мл, а также требование «концентрация белка в препарате от 10 до 16%» установлено заказчиком необоснованно. Заявитель указывает, что данные характеристики содержатся исключительно в аналитическом паспорте на конкретную серию лекарственного средства отдельного производителя, при этом отсутствуют в регистрационном удостоверении и сертификате соответствия ГОСТ, тем самым такие требования являются избыточными и влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно информации, представленной заказчиком в отзыве на жалобу, требование к титру 1:160 мл обусловлено тем, что такой препарат является профилактической вакциной, которая и необходима заказчику, тогда как вакцины с титром 1:320, 1:640 являются лечебными, и их стоимость в несколько раз выше.

Исходя из сведений, указанных в государственном реестре лекарственных средств, размещенном на официальном сайте: <http://grls.rosminzdrav.ru>, на территории Российской Федерации в установленном порядке зарегистрировано 4 позиции препаратов с МНН иммуноглобулин против клещевого энцефалита.

При этом инструкции по применению только к двум препаратам иммуноглобулин человека против клещевого энцефалита, производства ГУЗ «Свердловская

областная станция переливания крови» и ФГУП «НПО «Микроген» Минздрава России содержат информацию о титре антител к вирусу клещевого энцефалита и концентрации белка в препарате. Вместе с тем, отсутствие в инструкции по применению (а также в регистрационном удостоверении и сертификате соответствия ГОСТ) к поставляемому препарату информации о титре лекарственного средства и концентрации белка не позволит предложить данный товар к поставке.

Таким образом, установление требования о титре препарата и концентрации белка ограничивает возможность участия в закупке организаций, имеющих возможность предложить к поставке товар, соответствующий потребности заказчика, но не имеющий в инструкции по применению (а также в регистрационном удостоверении и сертификате соответствия ГОСТ) информации о таких характеристиках лекарственного препарата.

Более того, вышеуказанные инструкции по применению лекарственных средств производства ГУЗ «Свердловская областная станция переливания крови» и ФГУП «НПО «Микроген» Минздрава России указывают, что препараты имеют титр не менее 1:80. Вместе с тем документация о закупке устанавливает требование о поставке препарата с конкретным показателем титр 1:160, что может не обеспечиться поставщиком на момент исполнения контракта.

Также заявителем обжалованы требования заказчика относительно объема ампул.

Техническое задание в качестве лекарственной формы указывает: раствор для внутримышечного введения ампулы по 1 мл №10. По данному вопросу заказчиком пояснений в Комиссию Кемеровского УФАС России представлено не было, разъяснений положений документации об аукционе, в связи с отсутствием запросов о даче таких разъяснений, не давалось.

Учитывая вышеизложенное, не представляется возможным установить, относится характеристика «ампулы по 1 мл №10» к объему ампулы или к дозе лекарства в ампуле. При этом лекарственный препарат ГУЗ «Свердловская областная станция переливания крови» содержится в ампулах, вместимостью 2 мл, но количество самого средства составляет 1 мл, а препарат ФГУП «НПО «Микроген» Минздрава России упакован в ампулу вместимостью 1 мл, которая, соответственно, содержит 1 мл самого лекарственного средства.

На основании вышеизложенного действия заказчика противоречат пункту 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ, поскольку требования к товару, являющемуся предметом электронного аукциона, влекут за собой ограничение количества участников закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). **В описании 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, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.**

В силу императивных требований пункта 6 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ документация о закупке **должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств** или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства. Заказчик при осуществлении закупки лекарственных средств, входящих в перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, а также при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с [пунктом 7 части 2 статьи 83](#) настоящего Федерального закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и [порядок](#) его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации. В случае если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного контракта (одного лота) не могут быть лекарственные средства с различными 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 техническом задании рассматриваемого электронного аукциона заказчиком установлены следующие требования:

Наименование (МНН), характеристика
Иммуноглобулин человека против клещевого энцефалита для внутримышечного введения (1:160) ампулы по 1мл № 10
<i>Характеристика средства</i>
Препарат представляет собой концентрированный раствор очищенной фракции иммуноглобулинов, выделенной методом фракционирования этиловым спиртом при температуре ниже 0°C из плазмы крови здоровых доноров, содержащей антитела к вирусу клещевого энцефалита и проверенной индивидуально от каждого донора на отсутствие поверхностного антигена вируса гепатита В (HBsAg), антител к вирусу гепатита С и вирусам иммунодефицита человека ВИЧ-1 и ВИЧ-2. Титр антител к вирусу клещевого энцефалита в РТГА 1:160. Концентрация белка в препарате от 10 до 16%.

Назначение

Препарат должен быть предназначен для экстренной профилактики и лечения клещевого энцефалита у взрослых и детей. Срок годности - не менее 2 лет.

Вместе с тем согласно информации, размещенной в Государственном реестре лекарственных средств, МНН рассматриваемого лекарственного средства является «иммуноглобулин против клещевого энцефалита», а «иммуноглобулин **человека** против клещевого энцефалита» - торговое наименование лекарственного препарата.

Таким образом, заказчик осуществил закупку в форме электронного аукциона №0339300010415000067 на поставку лекарственного средства не по МНН, а исключительно по торговому наименованию, что противоречит пункту 1 части 1 статьи 64 и пункту 6 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

В соответствии с частью 4 статьи 27 ФЗ №44-ФЗ преимущества в соответствии со [статьями 28 - 30](#) Федерального закона о контрактной системе предоставляются при осуществлении закупок:

- 1) учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы;
- 2) организациям инвалидов;
- 3) субъектам малого предпринимательства;
- 4) социально ориентированным некоммерческим организациям.

Пунктом 5 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в [статье 42](#) Федерального закона о контрактной системе указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со [статьями 28 - 30](#) Федерального закона о контрактной системе.

Комиссией установлено, что в разделе «Преимущества» извещения №0339300010415000067 заказчиком указано: «Участникам, заявки или окончательные предложения которых содержат предложения о поставке товаров российского, белорусского и (или) казахстанского происхождения (в соответствии с приказом Минэкономразвития России № 155 от 25.03.2014) - 15 %».

Таким образом, вместо преимуществ, предоставляемых участникам закупок, предусмотренных частью 4 статьи 27 ФЗ №44-ФЗ, заказчиком в разделе «Преимущества» извещения №0339300010415000067 фактически был установлен национальный режим, предусмотренный статьей 14 ФЗ №44-ФЗ.

На основании изложенного действия заказчика вступают в противоречие с пунктом 5 части 5 статьи 63 ФЗ №44-ФЗ.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ №44-ФЗ исполнение контракта может

обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

Указанная норма закреплена заказчиком в пункте 20 «Обеспечение исполнения контракта» информационной карты аукциона.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Пунктом 9.2 раздела 9 «Срок действия, порядок изменения и расторжения договора» проекта контракта установлен срок действия данного контракта: «Настоящий договор вступает в силу с момента его подписания сторонами и прекращает свое действие 31 декабря 2015 г., а в части взаиморасчетов действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по договору».

Указанная формулировка окончания срока действия контракта не позволяет определить срок окончания действия контракта, поскольку его наступление поставлено в зависимость от события, относительно которого неизвестно, произойдет оно или нет.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки **фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии**, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия контракта, что

противоречит пункту 8 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трейд-Фарм» на действия заказчика – МБУЗ «Яшкинская центральная районная больница» при проведении электронного аукциона №0339300010415000067 на поставку иммуноглобулина **частично обоснованной** (в части нарушения пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд»).

2. Признать заказчика – МБУЗ «Яшкинская центральная районная больница» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 6 части 1 статьи 33, пункт 1 части 1 статьи 64, пункт 5 части 5 статьи 63, пункт 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. С соблюдением требований пункта 3 части 8 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» передать материалы дела № 171/3-2015 вместе с жалобой ООО «Трейд-Фарм» в пункта 3 части 8 статьи 99 ФЗ № 44-ФЗ материалы дела № 171/3-2015 передаются в Комитет экономики, предпринимательства и контроля в сфере закупок администрации Яшкинского муниципального района для проведения проверки в отношении МБУЗ «Яшкинская центральная районная больница» на предмет соответствия действующему законодательству правомерности обоснования начальной максимальной цены контракта при проведении электронного аукциона №0339300010415000067 на поставку иммуноглобулина.

4. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

5. Передать материалы дела №171/3-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частями 4.1 и 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

Е.Р. Щеглова

Е.Е. Михалева