

## РЕШЕНИЕ

### Дело № 021/07/3-747/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 14 сентября 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме 18 сентября 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 10 в составе:

"..."

при участии представителей от:

заказчика – Государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (далее – Заказчик) – "..."

заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Сигма Групп» -  
"..."

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) посредством видео-конференц-связи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Сигма Групп» (далее — ООО «Сигма Групп», Заявитель) на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для обеспечения льготных категорий граждан (№ 32312707159),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 07.09.2023 поступила жалоба ООО «Сигма Групп» на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для обеспечения льготных

категорий граждан (№ 32312707159).

В жалобе Заявитель указал на наличие следующих нарушений:

- объединив в один лот препараты 6 (шести) производителей, Заказчик ограничивает конкуренцию для участников рынка;
- в п. 3.4 Проекта контракта установлены заведомо невыполнимые сроки поставки продукции от 5 календарных дней — до 3 часов;
- Заказчиком установлено невыполнимое обременение исполнения договора.

Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание для устранения допущенного нарушения.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 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.

В силу части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия приходит к следующему.

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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд Государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (протокол от 29.05.2023) (далее - Положение о закупке).

Заказчиком 25.08.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru). размещено извещение № 32312707159 о проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для обеспечения льготных категорий граждан, с начальной (максимальной) ценой договора 455 925 030,00 рублей.

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

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

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" законодательство в сфере охраны здоровья основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из указанного

Федерального закона, принимаемых в соответствии с ним других федеральных законов, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Относительно довода Заявителя о том, что, объединяя в один лот препараты 6 (шести) производителей, Заказчик ограничивает конкуренцию для участников рынка, Заказчик в письменных пояснениях указал следующее:

«Закон 223-ФЗ не регулирует порядок формирования предмета закупки, не содержит ограничений по объединению в одном предмете закупки нескольких объектов видов товаров, работ, услуг.

На основании Приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 01.10.2020 № 1054 н «Об утверждении стандартов медицинской помощи взрослым при сахарном диабете 2 типа» и Приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 01.10.2020 № 1053 н «Об утверждении стандартов медицинской помощи взрослым при сахарном диабете 1 типа» все указанные в жалобе медицинские препараты (инсулины) используются при лечении сахарного диабета 1 и 2 типов, соответственно являются связанными и технологично и функционально.

Объединение товаров в один лот обусловлено тем, что закупаемые лекарственные препараты относятся к одной фармакологической группе сахароснижающие лекарственные средства, и предназначены для пациентов с заболеванием — сахарный диабет. Закон о закупках не содержит ограничений для заказчиков в определении объекта закупки в части объединения товаров, работ, услуг в лоты.

Объединение товаров в один лот происходит в том числе в целях упрощения закупочной деятельности.

Несоответствие требования Заявителя о дроблении товаров, работ, услуг (далее ТРУ) на отдельные лоты не соответствует требованиям экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение ТРУ и сокращению издержек заказчика, поскольку это повлечет увеличение транспортных и иных расходов заказчика.

Претензии Заявителя сводятся к требованию от Заказчика выделения медицинских препаратов в отдельные лоты, который Заявитель имеет возможность поставить сам (что можно было бы расценить как предоставление Заявителю преимущественных условий) или выделения в отдельный лот каждой товарной позиции. Последнее представляется противоречащим принципам ведения закупочной деятельности,

установленным частью 1 статьи 3 Закона о закупках. С учетом значительного количества лекарственных средств, закупку которых осуществляет Государственное унитарное предприятие Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашии, требование о выделении каждой позиции в отдельный лот сделало бы закупочную деятельность предприятия трудно осуществимой по причине неприемлемо высоких издержек и трудозатрат на размещение закупок, заключение и ведение договоров, транспортировку товаров.

В рассматриваемой закупке в один лот объединено тринадцать позиций товаров. В качестве наименований закупаемых препаратов в документации указаны международные непатентованные названия (далее - МНН), а не торговое наименование, которое могло бы указывать на конкретного производителя. Лекарственные средства производятся разными производителями под различными торговыми наименованиями. Таким образом, в рассматриваемом случае не установлено ограничений для каких-либо конкретных производителей по возможностям поставки товара путем объединения препаратов в один лот, все производители находятся в одинаковом положении. То же относится и к иным поставщикам лекарственных средств. Также из вышеизложенного не следует, что при данных обстоятельствах какому-либо производителю или поставщику предоставлены преимущества при участии в закупке.»

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны, в том числе, сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги.

В разделе 2 «Техническая часть» документации о проведении аукциона в электронной форме Заказчиком указаны необходимые к поставке виды лекарственного препарата «Инсулина» (13 позиций).

При этом Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что антимонопольные требования к торгам установлены статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса

предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными [частями 1 и 2](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

При этом ООО «Сигма Групп», заявляя довод об ограничении конкуренции заказчиком путем объединения в один лот препаратов 6 (шести) производителей, не представил каких-либо доказательств, свидетельствующих о том, что при формировании предмета закупки заказчиком созданы условия, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Учитывая вышеизложенное Комиссия приходит к выводу об отсутствии доказательств, позволяющих признать данный довод жалобы обоснованным, и необходимости передать жалобу ООО «Сигма Групп» в структурное подразделение Чувашского УФАС России, уполномоченное

на рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, **условия и сроки (периоды) поставки товара**, выполнения работы, оказания услуги.

Относительно довода жалобы Заявителя о том, что условия о сроках поставки товара, установленные Заказчиком в п. 3.4 Проекта контракта ограничивают конкуренцию, Комиссия Чувашского УФАС России сообщает следующее.

В пункте 5 Документации о проведении аукциона в электронной форме установлено:

5.	Место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги	Согласно проекту договора
----	--	---------------------------

Согласно пункту 1.1. Проекта контракта Поставщик обязуется поставить, а Заказчик принять и оплатить лекарственные средства (далее Товар), в количестве, ассортименте и ценах, указанных в Спецификации (Приложение №1), являющейся неотъемлемой частью настоящего договора, в сроки, установленные в п. 3.1 настоящего договора.

Поставка осуществляется с момента заключения договора отдельными партиями по заявке от Заказчика, направленной на электронный адрес Поставщика, указанный в реквизитах договора, **до «30» сентября 2026 года на склад Заказчика**, расположенный по адресу: Российская Федерация, Чувашская Республика, г. Чебоксары, Базовый проезд, д.7. Незаявленный товар не подлежит поставке и оплате (пункт 3.1. Проекта контракта).

Поставка Товара осуществляется по плановым, срочным и экстренным заявкам Заказчика к местам оказания услуг:

- по плановым заявкам срок доставки Товара до Заказчика не должен превышать 5 (пяти) календарных дней с даты поступления заявки;

- по срочным заявкам - по мере их поступления от Заказчика, но не позднее 1 (одного) календарного дня с даты поступления;

- по экстренным заявкам доставка Товара должна осуществляться Поставщиком в течение 3 часов.

Поставка Товара без Заявки Заказчика не допускается. Отсутствие заявок Заказчика в течение срока действия Договора не влечет возникновения обязательств последнего по его принятию в полном объеме, и, соответственно, по его безусловной оплате, равно как и обязательств Поставщика по его поставке. При этом Поставщик самостоятельно и за счет собственных средств несет риск возникновения расходов (убытков), связанных с отсутствием заявок Заказчика, которые не подлежат возмещению Заказчиком. Поставщик не вправе требовать от Заказчика исполнения обязательств по принятию Товара в полном объеме, если к истечению срока действия Договора Заказчиком не осуществлена подача заявок на поставку Товара в полном объеме и (или) направлены заявки на поставку только части Товара от общего объема (пункт 3.4. Проекта контракта).

В письменном возражении от 12.09.2023 № 2086 Заказчик указал следующее:

«Такое распределение сроков поставки обусловлено тем, что ГУП Чувашской Республики «Фармация» Минздрава Чувашии выполняет условия государственных контрактов с медицинскими организациями, Министерством здравоохранения Чувашской Республики, заключенных по 44-ФЗ, из которых вынуждено дублировать сроки поставки товара, чтобы не допускать просрочек поставки со своей стороны, учитывая социальную значимость закупаемых лекарственных средств.

Исходя из конечной цели закупки — обеспечение лекарственными препаратами льготных категорий граждан, медицинских организаций региона, которое должно быть бесперебойным, своевременным (сроки поставки), по оптимальным ценам (экономия средств организации), Заказчик заинтересован в работе с участниками, имеющими значительный опыт, которые могут обеспечить всю полноту поставки товара и его надлежащее качество.

Аналогичная позиция отражена в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 28.12.2010 N 11017/10 по делу N АО6-6611/2009, в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с Законами о закупках, от 16.05.2018, указывающих, что задачей законодательства о проведении торгов является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление лица, которое в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции; уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования



предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии также пояснил, что необходимость в срочных и экстренных поставках связана также с тем, что Государственное унитарное предприятие Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашской Республики не может точно спрогнозировать потребность медицинских учреждений в лекарственных препаратах «Инсулин» для больных сахарным диабетом. В случае отсутствия лекарственных препаратов на складе Государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашской Республики в момент срочной потребности получателей, вопрос обеспечения пациентов, которым по состоянию здоровья, по назначению врача, необходимо введение инсулина, решается путем подачи срочных или экстренных заявок поставщику.

Вместе с тем, представитель отметил, что Заказчик также осуществляет закупку препаратов для проведения вакцинаций и прививок, в рамках национальных проектов, в связи с чем не представляется возможности хранения большего запаса лекарственных препаратов «Инсулин».

Комиссия отмечает, что требование о сроках поставки товара установлено Заказчиком в соответствии с требованиями пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При этом, принимая во внимание пояснения Заказчика, требования по срочным заявкам (по мере их поступления от Заказчика, но не позднее 1 (одного) календарного дня с даты поступления) и по экстренным заявкам (доставка Товара должна осуществляться поставщиком в течение 3 часов) обусловлено потребностью Заказчика и необходимо ему для осуществления своей профессиональной деятельности, а именно для своевременной поставки лекарственных препаратов (инсулина) для обеспечения льготных категорий граждан.

Таким образом, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что заказчик определил условия исполнения договора в части сроков поставки товара в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения, и такое требование позволяет потенциальным участникам закупки однозначно определить условия поставки товара, которые отвечают потребностям заказчика.

В связи с чем, Комиссия Чувашского УФАС России признает данный довод необоснованным.

Относительно довода жалобы Заявителя о том, что Заказчиком установлено невыполнимое обременение исполнения договора, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующее.

В пункте 18 документации о проведении аукциона в электронной форме установлено, что «Обеспечение исполнения договора» - 5% от начальной (максимальной) цены договора.

Согласно пункту 3.3. Положения о закупки размер обеспечения исполнения договора может составлять от 5 до 30 процентов от НМЦД.

Согласно пункту 8.2 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны размер обеспечения исполнения договора, порядок и срок его предоставления, а также основное обязательство, исполнение которого обеспечивается (в случае установления требования обеспечения исполнения договора), и срок его исполнения.

Таким образом, в рамках данной закупки Заказчик установил минимально возможный размер обеспечения.

Установленные Заказчиком условия об обеспечении исполнения контракта в равной мере подлежат применению ко всем участникам закупки, и не создают преимуществ какому-то отдельному лицу. Доказательств обратного заявителем не представлено.

Таким образом, указанный довод Заявителя Комиссия Чувашского УФАС России признала необоснованным.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сигма Групп» на действия заказчика - Государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Фармация» Министерства здравоохранения Чувашской Республики при проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для обеспечения льготных категорий граждан (№ 32312707159) необоснованной.

2. Передать жалобу ООО «Сигма Групп» в структурное подразделение Чувашского УФАС России, уполномоченное на рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства, для рассмотрения о вопроса о наличии признаков нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для обеспечения льготных категорий граждан (№ 32312707159).

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

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

2023-6482