

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 42/07/3-583/2019

«14» мая 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб в составе (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России):

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии: <...> – представителя ГАУЗ ОКПЦ им Л.А. Решетовой (доверенность от 01.03.2019 г. б/н),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «ТД «Виал» и материалы жалобы №42/07/3-583/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Областной клинический перинатальный центр имени Л.А. Решетовой» (далее – ГАУЗ «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой», Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, под № 31907637000 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком разработана документация, не соответствующая требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно:

- необоснованные требования к остаточному сроку годности ко всем лекарственным препаратам Закупки;

- конкретно по МНН «Транексамовая кислота» большинством производителей установлен общий срок годности - 2 года (24 месяца), а требование Заказчика 40 месяцев, соответственно соблюсти требования Заказчика невозможно.

Согласно уведомлению от 19.04.2019 № 05/4273 рассмотрение жалобы ООО «Торговый дом «ВИАЛ» было назначено на 26.04.2019 г. на 11 часов 00 минут.

26.04.2019 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель ГАУЗ «ОКПЦ им. Л.А. Решетовой» <...> пояснил, что описание лекарственного препарата МНН «Транексамовая кислота» в Документации производилось в соответствии с действующей инструкцией по применению лекарственного препарата «Транексам», номер регистрационного удостоверения № ЛСР-

001709/07. В указанной инструкции установлен срок годности 5 лет.

В целях полного, всестороннего рассмотрения жалобы 42/07/3-583/2019, и с учетом части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Комиссией Кемеровского УФАС России установлена необходимость получения дополнительных материалов и решено продлить срок принятия решения по данной жалобе до 14.05.2019 включительно.

Уведомлением об отложении жалобы № 42/07/3-583/2019 (исх. от 26.04.2019 № 05/4551) рассмотрение жалобы было назначено на 14.05.2019 г. на 10 часов 00 минут и у Заказчика запрошены необходимые документы и сведения.

Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В связи с тем, что ООО «ТД «Виал» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 42/07/3-583/2019, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

14.05.2019 г. на заседании Комиссии представитель ГАУЗ КО «ОКПЦ им Л.А. Решетовой» не согласился с доводами заявителя и пояснил следующее: Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании извещения на поставку лекарственных средств, учитывая при этом требования действующего законодательства в данной сфере и потребности заказчика в определенных лекарственных средствах. Заказчик закупает лекарственное средство согласно инструкции по применению на указанный препарат.

Длительный срок хранения позволяет не проводить закупки лекарственных средств, иметь лекарственные средства в резерве, что сокращает экономические издержки учреждения на обновление запаса лекарственного средства, в том числе с учетом темпов инфляции на рынке лекарственных средств.

На протяжении 2017 г. и 2018 г. ГАУЗ КО ОКПЦ им. Л.А. Решетовой закупался и использовался лекарственный препарат «Транексам» 50 мг/мл 5 мл № 10, производитель ФГУП «Московский эндокринный завод» в отделениях: реанимационно-анестезиологических, гинекологии. Подробно доводы Заказчика изложены в отзыве на жалобу (вх. № 2918 от 13.05.2019).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 42/07/3-583/2019 и заслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

09.11.2018 г. наблюдательным советом ГАУЗ КО «ОКПЦ им Л.А. Решетовой» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО «ОКПЦ им Л.А. Решетовой» (далее – Положение).

Порядок проведения запроса котировок в электронной форме регулируется Разделом 5 Положения.

Согласно пункту 1 подраздела 1 раздела 5 Положения под запросом котировок

понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно пункту 4 подраздела 1 Раздела 5 Положения при проведении запроса котировок в электронной форме Заказчик не составляет документацию о закупке.

В соответствии с пунктом 5 подраздела 1 Раздела 5 Положения Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно подпункту 2 пункта 1 подраздела Раздела 5 в извещение о проведении запроса котировок в электронной форме должны быть включены сведения, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 9 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В Разделе 8 Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств (5 позиций) (далее – Извещение) «Описание объекта закупки» установлены следующие требования:

- к безопасности товара, работы, услуги: Соответствие стандартам безопасности, действующим на территории Российской Федерации, в том числе Федеральному закону Российской Федерации от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств»;

- к качеству товара, работы, услуги: При поставке качество поставляемого товара полностью соответствует требованиям нормативно-технической документации, действующей на территории РФ, в подтверждении чего при поставке каждой партии товара предоставляются надлежащим образом оформленные документы, подтверждающие качество товара.

- к техническим характеристикам лекарственных средств и

- к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара.

- к сроку годности лекарственных средств.

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, включающая в себя извещение с проектом договора.

Дата и время окончания подачи заявок 19.04.2019 в 05:00 (время московское).

Дата рассмотрения заявок 19.04.2019 в 10:00 (время московское).

Дата подведения итогов 19.04.2019 в 10:00 (время московское).

Проанализировав Извещение, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО «ТД «Виал» на основании следующего:

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) положение о закупке 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в описании предмета закупки указываются функциональные (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В пункте 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно Государственному информационному стандарту лекарственного средства (ОСТ ГИСЛС № 91500.05.002-2001), утвержденному Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 26.03.2001 № 88, инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов медицинских организаций является официальным документом, содержащим информацию о лекарственном препарате и (или) изделии, необходимую и достаточную для его эффективного и безопасного медицинского применения.

Согласно пояснениям Заказчика в документации указаны характеристики лекарственных средств с учетом инструкции по медицинскому применению. Указаны характеристики лекарственных средств, которые отвечают потребностям Заказчика и необходимы для выполнения соответствующей функции.

Таким образом, Заказчик обязан руководствоваться инструкцией на лекарственные средства при описании объекта закупки, а также обязан обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что декларируется пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что указание Заказчиком в Извещении конкретных требований к поставляемым товарам не ограничивает количество участников размещения закупки, так как извещение о проведении запроса котировок в электронной форме не содержит указаний на фирменное наименование, место происхождения товара или наименование производителя, а также иных требований к товару, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Все участники закупки имеют равные условия, при подаче заявки и могут предлагать к поставке товары, полностью соответствующие Извещению. В Извещении также отсутствует требование о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки.

Учитывая, что лекарственные препараты находятся в свободном обращении на Российском фармацевтическом рынке, и запрос котировок объявлен на поставку товара, а не на его производство, в запросе котировок могло участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке препарат с требуемыми характеристиками. Все участники Закупки находятся в равных условиях.

При проведении данной Закупки Заказчиком были учтены потребности в лекарственных препаратах на основании протоколов № 14/1 от 15.12.2018 г. и № 17 от 10.12.2018 заседаний формулярной комиссии ГАУЗ КО ОКПЦ им. Л.А. Решетовой о восполнении резервного запаса лекарственных средств. В этих протоколах поименованы лекарственные средства, которые являются объектом Закупки.

В данных протоколах указано, что для целей закупки и формирования запаса лекарственных средств (резерва) в учреждении необходимо приобретать лекарственные средства с максимально длительным сроком хранения, а также ежегодно обеспечивать и пополнять резерв запаса лекарственных средств в количестве потребленного лекарственного средства и (или) истекшего срока годности в зависимости от того, что наступит раньше, а также с учетом динамики соответствующих пациентов.

В Извещении по данной закупке указана возможность поставки лекарственных средств с меньшим сроком годности по согласованию с Заказчиком.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик вправе установить требование к остаточному сроку годности лекарственных средств, превышающему период, на который закупаются лекарственные средства для формирования резерва, так как формирование и обновление резерва лекарственных средств находится в непосредственном ведении Заказчика.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Данная норма Закона о закупках предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по моментам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения.

Данная правовая позиция подтверждена постановлением девятого Арбитражного апелляционного суда от 12.03.2018 № 09АП-5465/2018 по делу № А40-178083/17, а также Судебной коллегией по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в определениях от 11.04.2017 № 304-КГ16-17592 и от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьями 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТД «Виал» на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Областной клинический перинатальный центр имени Л.А. Решетовой» (при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, извещение № 31907637000, необоснованной.

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи

предписания.