

РЕШЕНИЕ

по делу № 4

12.02.2015 г.

г. Черкесск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере размещения закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – А.С.Уракчиева-руководителя управления;

- К.А.Бабаева –зам. руководителя управления;

Членов Комиссии - Г.П.Авраховой – зам. руководителя управления - начальника отдела контроля размещения закупок и рекламы;

- Р.Х.Туркменовой- гл. специалиста-эксперта отдела ,

- Ахба И.Р. –специалиста-эксперта отдела

при участии: представителя РГБЛПУ «Карачаево-Черкесская республиканская клиническая больница»(далее- РГБЛПУ «КЧР КБ») ФИО, доверенность от 10.02.2015г., - (Заказчик), представителя Заявителя - ООО «НИИ КМ" ФИО . , доверенность от 09.02.2015г. , при рассмотрении жалобы Заявителя на действия Заказчика и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с ч.5 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике (далее - Карачаево-Черкесское УФАС) **05.02.2015г.** поступила жалоба от ООО «НИИ КМ» (г.Москва, ул., д....) на действия Заказчика РГБЛПУ «КЧР КБ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского жидкого гелия для заправки МР-томографа Toshiba для нужд РГБЛПУ «Карачаево-Черкесская республиканская клиническая больница».

Извещение о проведении по вышеуказанному предмету размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru № 03792000004150010011, начальная (максимальная) цена контракта составляет 501 033 .80 рублей.

По мнению Заявителя, Заказчиком установлены неправомерные требования к участникам:

1. Указание на то, что товар, являющийся предметом договора (гелий жидкий ТУ 51-224-84) для заправки медицинского томографа относится к лекарственным препаратам, которые включены в Перечень жизненно-необходимых и важнейших лекарственных препаратов(далее –Перечень ЖНВЛП) ;
2. Установление дополнительных требований к участникам , а именно: наличие

лицензии на фармацевтическую деятельность;

3. Включение в перечень документов, предоставляемых участником копии регистрационного удостоверения на гелий жидкий (ТУ 51-224-84).

Установление данных требований ограничивает конкуренцию и противоречит ч.2.ст.8 Федерального закона № 44-ФЗ и ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 –ФЗ «О защите конкуренции».

Представители Заказчика не согласны с Заявителем и в отзыве на жалобу указали на следующее.

В п.1.1 .2 нет указания на то, что жидкий гелий является лекарственным препаратом. В данном пункте представлены общие требования к участникам закупки, а т.к. наша организация - медицинское учреждение, обособлено выделены дополнительные требования на закупку лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно-необходимых и важнейших лекарственных препаратов. Наличие лицензии на фармацевтическую деятельность является продолжением вышеизложенных дополнительных требований. В п. 2.1.7 установлен перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ, в котором участник обязан предоставить копии регистрационных удостоверений на весь перечень товаров, поставка которых является предметом торгов, для товаров, которым наличие данного документа является обязательным в соответствии с требованиями, установленными в РФ. То есть, если на товар, являющийся предметом торгов, наличие регистрационного удостоверения не предусмотрено, то и предоставление его не требуется.

Что касается не размещения разъяснения положений аукционной документации по поступившему запросу, то данное обстоятельство связано с перебоями в работе сайта.

Комиссия управления, изучив материалы дела, выслушав доводы Заявителя, представителя Заказчика, установила следующее.

1. В соответствии с требованием ч. 1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ Заказчик при описании в документации **объекта закупки** должен руководствоваться следующими правилами: 1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки. В описание 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.

Согласно пп.2 ч.1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ Заказчик **вправе использовать** при составлении описания объекта закупки, **если это возможно**, стандартные

показатели, требования условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством РФ о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о такой закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона № 44-ФЗ документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 ст. 33 должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с требованием части 3 ст. 33 Закона «О контрактной системе...» **не допускается** включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара), требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требований к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

При формировании аукционной документации Заказчиком не в полной мере учтены вышеуказанные требования.

Заказчик в соответствии со сформировавшейся потребностью указал в п.2.1 Требования к товарам поставку гелия жидкого (ТУ 51-224-84) для заправки медицинского МР – томографа в количестве 500 л, остаточный срок годности не менее 70%, единицы измерения – сосуда Дьюара из немагнитного материала.

В соответствии с требованием п.1 ч.1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие **единые требования к участникам закупки**: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с требованием ч. 5 ст. 31 Закона № 44-ФЗ «информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1 и 2 настоящей статьи указывается заказчиком **в извещении** об осуществлении закупки **и документации о закупке**.

В соответствии с требованием ч.3 ст.64 Закона № 44-ФЗ «**документация** об электронном аукционе наряду с предусмотренной ч.1 настоящей статьи

информацией содержит требования к участникам такого аукциона , установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1. и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего федерального закона».

Извещение о проведении закупки в нарушение ч. 5 ст. 31 Закона № 44-ФЗ не содержит требования к участникам , за исключением требования отсутствия в реестре недобросовестных поставщиков, в то время как в пункте 2.1.7 аукционной документации «Перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации» установлено : **«участник обязан** предоставить копии документов , подтверждающих соответствие товара требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации : **копии регистрационных удостоверений** на весь перечень товаров, поставки которых является предметом торгов, для товаров, которым наличие данного документа является обязательным в соответствии с требованиями , установленными в Российской Федерации (приказ Минздравсоцразвития № 736 от 30.10.2006г. «Об утверждении административного регламента федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации лекарственных средств».

В настоящее время данный приказ утратил силу , в связи с изданием нового приказа Минздрава РФ от 22.10.2012г. № 428-н, которым утвержден Административный регламент Минздрава РФ по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации лекарственных препаратов для медицинского применения. Указанным регламентом в разделе «Описание результата предоставления государственной услуги» пп.1) п.11 указано « выдача (направление) заявителю решения о государственной регистрации лекарственного препарата для медицинского применения (далее- лекарственный препарат), регистрационного удостоверения лекарственного препарата сроком действия на пять лет...». То есть , оформляется *решение о государственной регистрации лекарственного препарата с выдачей регистрационного удостоверения.*

Согласно техническим условиям на жидкий гелий (ТУ 51-224-84) , вступившими в действие с 01.07.1984г. указано: «Настоящие технические условия распространяются на гелий жидкий , полученный путем сжижения газообразного гелия и **предназначенный для использования в качестве криогенной жидкости** в различных отраслях народного хозяйства». Жидкий гелий (ТУ 51-224-84) не значится в Перечне жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов , утвержденном распоряжением Правительства РФ от 07.12.2011г. № 2199-р и в Государственном реестре лекарственных средств.

Следовательно, требование о предоставлении копий регистрационного удостоверения , установленное Заказчиком в аукционной документации , является **незаконным и нарушает требование ч. 1 ст. 33 Закона № 44-ФЗ.**

2. Согласно требованию п 1) ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ при осуществлении закупки Заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с

законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуг , являющихся объектом закупки.

В подпункте (б) пункта 2) части 3.2.1 аукционной документации «При размещении заказа на поставку товара» Заказчиком установлено требование к содержанию второй части заявки: «копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным пунктом 1.1 раздела II настоящей документации об аукционе (если такие требования установлены): **копию действующей лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности.**

В соответствии с Приложением к Положению о лицензировании фармацевтической деятельности , содержащим Перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность, утвержденным Постановлением правительства РФ от 22.12.2011г. № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» лицензируется деятельность в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения - оптовая торговля лекарственными средствами , хранение лекарственных средств, хранение лекарственных препаратов, перевозка лекарственных средств и лекарственных препаратов, розничная торговля , отпуск лекарственных препаратов , изготовление лекарственных препаратов.

Как было указано выше жидкий гелий не является лекарственным средством , и, следовательно, получение лицензии на осуществление фармацевтической деятельности при обращении жидкого гелия действующим законодательством не предусмотрено.

Таким образом, Заказчик, установив требование о наличии лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности в составе второй части заявки, допустил **нарушение требования п.1ч.1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ.**

3. В соответствии с ч. 3 ст. 65 Закона № 44-ФЗ любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке , вправе направить на адрес электронной площадки , на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.

В соответствии с ч. 4 ст. 65 Закона №с 44-ФЗ в течение 2 дней заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации.

Заявитель направил запрос с просьбой разъяснить неясные ему условия, указанные в аукционной документации.

Заказчик в установленный законом срок не направил ответ с разъяснениями, чем **допустил нарушение требования ч. 3 ст. 65 Закона № 44-ФЗ.**

4. Согласно требованию ч.6 ст. 69 Закона № 44-ФЗ « заявка на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае: непредставления документов и информации , которые предусмотрены п.п. 1,3 -5, 7 и 8 ч.2 ст.62 , ч.ч. 3 и 5 ст.66 ,

не соответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе...».

Протоколом рассмотрения единственной заявки от 06.02.1015г. ООО «Техгаз» признано соответствующим требованиям документации, защищенный номер заявки 1547964. Во второй части заявки приложены лицензии на деятельность по эксплуатации взрывопожароопасных производственных объектов, а не на осуществление фармацевтической деятельности, как указано в аукционной документации.

Таким образом, комиссией заказчика при оценке заявки **нарушено требование п.1 ч.6 ст. 69 Закона № 44-ФЗ.**

За указанные нарушения предусмотрена административная ответственность в соответствии с ч.ч. 4.2, 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия, руководствуясь статьей 99, ч.8 ст.106 Закона № 44-ФЗ

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НИИ КМ» **обоснованной.**
2. Признать Заказчика - РГБЛПУ «КЧР КБ» нарушившим ч.1 ст.33, п.1.ч.1.ст.31, ч.3 ст. 65, п.1.ч.6 ст. 69 Закона № 44-ФЗ.
3. Выдать предписание об устранении нарушений.
4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

А.С.Уракчиев

Члены Комиссии:

К.А.Бабаев

Г.П. Аврахова

Р.Х.Туркменова

И.Р.Ахба