

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1098/2020

«24» июля 2020 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 (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> - заместитель руководителя Кемеровского УФАС России;
<...> – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;
<...> – начальник отдела судебной и правовой работы;

Члены комиссии
<...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи;
<...> – начальник отдела контроля органов власти;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ «ККБ им. С.В. Беляева», (доверенность от 21.07.2020 г. № 70),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «ВЕЛКЭР» и материалы жалобы № 042/07/3-1098/2020,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «ВЕЛКЭР» на действия заказчика государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская клиническая больница имени С.В.Беляева» (далее – ГАУЗ «ККБ им. С.В.Беляева», Заказчик) при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, извещение о проведении которого было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32009298881.

По мнению Заявителя, Заказчик установил в документации необоснованные требования к сроку оплаты в течение 540 календарных дней, для участников СМП максимальный срок предусмотрен в 30 календарных дней.

Кроме того, в описании объекта закупки указаны характеристики лекарственных препаратов, которые не имеют терапевтического и фармакологического значения, не влияют на безопасность и эффективность лекарственных препаратов

(количество действующего вещества относится к показателям фармакокинетики, упаковка, тип колпачка флакона, цвет пробки, материал, из которого она изготовлена).

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 17.07.2020 г. № 05/1117 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1097/2020 было назначено на 24.07.2020 года в 09 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ООО «ВЕЛКЭР», ГАУЗ «ККБ им. С.В. Беляева» и оператору электронной площадки.

В связи с тем, что ООО «ВЕЛКЭР» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-1097/2020, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

24.07.2020 г. представитель ГАУЗ КО «КОКБ им. С.В. Беляева» пояснил следующее: установление в проекте договора раздела об ответственности исчисляемой от суммы договора само по себе не ведет к ограничению конкуренции, так как указанный раздел договора действует только случае нарушения обязательств сторонами такого договора. Указанное условие договора не предоставляет кому бы то ни было, каких-либо преимуществ при проведении спорной закупки. Установление трехдневного срока поставки не является условием, ограничивающим конкуренцию, так как Заявитель или любой другой участник закупки имеет возможность взять в аренду складские помещения на территории по месту поставки товара. Кроме того, участник закупки имеет возможность отправить необходимый товар авиасообщением в случае значительной удаленности от места поставки. Законодательство в данном случае не раскрывает понятие, какой срок считается разумным, а какой нет, это является оценочной категорией. Подробно доводы Заказчика изложены в отзыве на жалобу (вх. № 3422 от 22.07.2020 г.).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1097/2020, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО «КОКБ им. С.В. Беляева», утвержденным наблюдательным советом 05.11.2018 г. (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Проведение закупки путем запроса котировок в электронной форме регламентировано разделом 5 Положения.

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

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.

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

Дата начала срока подачи заявок 07.07.2020 (МСК+4).

Дата и время окончания подачи заявок 15.07.2020 в 05:00 (время московское).

Дата подведения итогов 15.07.2020 (время московское).

Согласно Извещению о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств № 1659-07-20-ЗКЭФ (далее – Извещение) участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В пункте 8 Извещения «Описание объекта закупки» установлены требования к техническим характеристикам товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 9 Извещения место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг: Российская Федерация, Кемеровская область, 650066, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 22, аптечный склад.

Дата начала поставки товара, выполнения работ, оказания услуг: дата заключения Договора.

Срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг: Поставка Товара осуществляется Поставщиком с момента заключения договора по 31.12.2021 г. (по письменной заявке Заказчика) в рабочие дни с 8-00 до 15-00 час. местного времени отдельными партиями, указанными в письменной заявке Заказчика по адресу Заказчика: Кемеровская область, 650066, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 22, аптечный склад. Срок выполнения заявки – 3 (три) календарных дня от даты поступления заявки. Не заказанный товар не поставляется, не принимается и не оплачивается Заказчиком.

Срок подачи последней заявки должен быть не позднее 3 (трех) календарных дней до 31.12.2020 г. Наименование, количество, ассортимент партии Товара определяет Заказчик, исходя из своих потребностей.

В пунктах проекта договора, являющимся неотъемлемой частью Извещения установлено:

2.6. Оплата за поставленный Поставщиком Товар производится Заказчиком в течение 540 (пятьсот сорок) календарных дней путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в договоре, на основании выставленного Поставщиком счета или счета-фактуры, подписанного Сторонами Акта приема – передачи или универсальных передаточных документов.

5.1. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему

договору Стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором.

Проанализировав Положение, Извещение, проект договора и пояснения, предоставленные ГАУЗ «ККБ им. С.В. Беляева», Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов Заявителя на основании следующего:

1. Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно части 2 статьи 2 Закона 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.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик не вправе произвольно использовать лишь некоторые принципы Закона о закупках, а обязан руководствоваться совокупностью принципов, указанных в Законе:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик кроме прочего при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

В определении Верховного суда Российской Федерации от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 указано: «В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процессе закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения».

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 Закон о закупках не обязывает заказчиков обеспечивать участие в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчиков, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к предмету закупки.

Основной задачей Закона о закупках является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Основным видом деятельности ГАУЗ «ККБ им. С.В. Беляева» является оказание медицинской помощи.

Осуществляя медицинскую деятельность, во исполнение требований Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», Заказчик обязан обеспечить ее безопасность.

Довод Заявителя о том, что установление в проекте договора срока оплаты поставляемого товара в течение 540 дней на основании выставленного Поставщиком счета или счета-фактуры, подписанного Сторонами Акта приема – передачи или универсальных передаточных документов, так же приводит к ограничению доступа к участию в торгах, необоснован.

Частью 12 раздела 1 Положения предусмотрено, что особенности проведения закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства устанавливаются Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1352).

С учетом того, что Заказчик в своем Положении установил особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц, соответственно требования Постановления № 1352 обязательны для применения Заказчиком.

В Извещении не указаны преференции и (или) особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 4 Извещения участником закупки может любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (вместе с «Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема», «Требованиями к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства») Заказчики, зарегистрированные в Едином государственном реестре юридических лиц после вступления в силу настоящего Положения, применяют настоящее Положение с 1 января года, следующего за годом, в котором такие заказчики были зарегистрированы.

Согласно пункту 4 Постановления 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 14(3) Постановления № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Следовательно, в силу того, что при проведении данной закупки, участниками которой могут быть любые лица, у Заказчика отсутствует обязанность устанавливать в проекте договора срок оплаты продолжительность не более 15 календарных дней.

Однако с учетом того, что требование п. 14(3) Постановления № 1352 является обязательным к применению для ГАУЗ КО «КОКБ им. С.В. Беляева», то срок оплаты

поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору.

Таким образом, с учетом того, что Заявитель относится к субъекту малого и среднего предпринимательства, то срок оплаты по договору составил бы не более 15 рабочих дней.

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

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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 91500.05.0002-2001, утвержденному приказом № 88 Министерства здравоохранения Российской Федерации, 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.

Заказчиком требования к упаковке указаны в соответствии с инструкциями по применению лекарственных препаратов, в том числе в части формы выпуска закупаемых препаратов

Кроме того, Заявителем не представлено доказательств готовности поставить товар, запечатанный иным образом и в иной упаковке.

Требования, включенные в Извещение и в проект договора, соответствующие потребностям Заказчика, распространяются на всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение принять участие в закупке, и не приводят к нарушению принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках.

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 статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «ВЕЛКЭР» на действия заказчика ГАУЗ «ККБ им. С.В. Беляева» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств (извещение № 32009298881) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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