

10 сентября 2015 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Газизов М.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии, член Комиссии;

в отсутствие представителей подателя жалобы – ООО «Био-фармацевтика», уведомлено надлежащим образом,

в присутствии представителя ФГБУ «ФЦН» Минздрава России (г. Новосибирск): «...» (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Био-фармацевтика» на действия аукционной комиссии заказчика – ФГБУ «ФЦН» Минздрава России (г. Новосибирск) при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (извещение 0351100033215000174), начальная (максимальная) цена контракта 862 588 рублей,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Био-фармацевтика» с жалобой на действия аукционной комиссии заказчика – ФГБУ «ФЦН» Минздрава России (г. Новосибирск) при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств.

Суть жалобы заключается в следующем. При рассмотрении первых частей заявок аукционная комиссия отказала в допуске к участию в электронном аукционе первой части заявки ООО «Био-фармацевтика» по причине представления сведений, не соответствующих требованиям аукционной документации.

Как поясняет в жалобе ООО «Био-фармацевтика», в аукционной документации установлено требование к сроку годности лекарственного средства не менее 18 месяцев. При этом, установлено требование об указании срока годности предлагаемого к поставке лекарственного средства в заявке в виде выражения «не менее 18 месяцев». ООО «Био-фармацевтика» указало в первой части заявки срок годности предлагаемого к поставке лекарственного средства 18 месяцев. Податель жалобы считает отказ в допуске к участию в электронном аукционе первой части заявки неправомерным.

На основании изложенного, ООО «Био-фармацевтика» просит выдать аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На жалобу от заказчика поступили возражения, в которых указано следующее.

Участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в связи с несоответствием информации, предусмотренной ч.3 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ, требованиям документации об электронном аукционе (п. 2 ч. 4 ст. 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»). Заказчиком в разделе 13 документации об электронном аукционе установлено требование к остаточному сроку годности предлагаемого к поставке товара, который на момент передачи товара покупателю должен составлять не менее 18 месяцев (указанное требование отмечено знаком «*»). В соответствии с п. 8.2.1 документации об электронном аукционе при формировании участником электронного аукциона первой части заявки на участие в электронном аукционе использование словосочетаний и знаков: «в пределах», «не более», «не менее», «±», «не выше», «не ниже», «от», «до» «или», «≤», «≥», «<», «>», «более», «менее», иных интервалов значений какой-либо величины показателей не допускается и квалифицируется заказчиком как непредоставление информации, предусмотренной ч.3 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ, за исключением случаев, когда указанный интервал показателя является конкретным показателем интервального характера (показателем который не может изменяться участником электронного аукциона при формировании первой части заявки на участие в электронном аукционе), который в документации об электронном аукционе отмечен знаком «*». Таким образом, установленное заказчиком в разделе 13 документации об электронном аукционе требование к остаточному сроку годности предлагаемого к поставке товара (лекарственных средств) является конкретным показателем интервального характера и не может изменяться участником электронного аукциона при формировании первой части заявки на участие в электронном аукционе. Участником электронного аукциона в первой части заявки на участие в электронном аукционе предложен к поставке товар (лекарственные средства), остаточный срок годности которого на момент его поставки составит 18 месяцев (участником электронного аукциона изменен не подлежащий изменению конкретный показатель интервального характера), что не соответствует требованиям документации об электронном аукционе.

При принятии решения аукционной комиссией заказчика дополнительно была учтена позиция Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации, выраженная в ее решениях при разрешении аналогичных ситуаций (решение ФАС России по делу КГОЗ–308/15 от 25.06.2015 г., решение ФАС России по делу КГОЗ–311/15 от 29.06.2015 г., решение ФАС России по делу КГОЗ–320/15 от 02.07.2015 г., решение ФАС России по делу К-891/15 от 27.07.2015 г.).

Необходимость выражения участником аукциона конкретного показателя резерва срока годности в сопровождении со словосочетанием «не менее» обусловлено следующим.

В соответствии с пунктом 30 «Правил продажи отдельных видов товаров», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 № 55, срок годности товара определяется периодом, исчисляемым со дня изготовления товара, в течение которого он пригоден к использованию, или датой, до наступления которой товар пригоден к использованию. Согласно пункту 5.12 утвержденных Распоряжением Департамента промышленной и инновационной политики в медицинской и биотехнологической промышленности Минпромнауки РФ от 27.04.2004 № 15/11-9 Методических рекомендаций «Графическое оформление

лекарственных средств. Общие требования» МР 64-03-004-2004 срок годности следует указывать: в виде «Годен до «месяц» «год». С учетом этого, окончанием срока годности лекарственных препаратов всегда приходится на последний день месяца, предшествующего месяцу, указанному на упаковке лекарственного препарата. Следовательно, в случае если срок годности выражен по формуле «Годен до «месяц» «год» последний день срока годности лекарственного препарата всегда будет приходиться на последний день месяца - 31 или 30 число месяца (в феврале на 28 (29)).

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока (пункт 3 статьи 192 ГК РФ).

С учетом вышеизложенного, остаточный срок годности, выраженный в месяцах, также будет приходиться только на последнее число соответствующего месяца. В соответствии со строгим условием контракта относительно продолжительности остаточного срока годности лекарственного препарата (например, 18 месяцев) поставщик будет лишен возможности обеспечить поставку лекарственного препарата в числа месяца отличные от последнего числа.

Например, согласно заявке заказчика, поставщик обязан поставить лекарственные препараты 12 сентября 2015 года. С учетом того, что срок годности в лекарственном препарате МНН «Альбумин человека» выражен по формуле «Годен до «месяц» «год», поставщик имеет возможность поставить лекарственные препараты близкие по остаточному сроку годности только с качественными характеристиками «Годен до 03.2017» либо «Годен до 04.2017». В первом случае отсчет 18 месяцев срока годности приводит на дату 31 августа 2015 года, а во втором – на 30 сентября 2015 года. Таким образом, поставщик по объективным причинам не обладает возможностью исполнить контракт надлежащим образом, а именно, 12 сентября 2015 года поставить товар с остаточным сроком годности строго 18 месяцев. В свою очередь условие контракта об остаточном сроке годности в сопровождении со словосочетанием «не менее» позволит в рассматриваемой ситуации поставщику предложить любой по сроку годности товар с его окончанием не ранее 04.2017 года.

Таким образом, со стороны заказчика при формировании аукционной документации остаточный срок годности лекарственного препарата обоснованно выражен как конкретный показатель в интервальном характере, что в полной мере обеспечивает баланс интересов как заказчика (бесперебойности поставок в течение месяца, отражающих потребность), так и интересов поставщика (возможность предлагать к поставке лекарственные препараты, учитывающие лишь минимальные (не снижаемые) требования к остаточному сроку годности).

Дополнительным обстоятельством, исключающим возможность выражения показателя остаточного срока годности в неинтервальном характере, выступает следующее.

Поставщик обязан передать заказчику товар, предусмотренный контрактом (статья 456 ГК РФ). Срок исполнения поставщиком обязанности передать товар

заказчику определяется контрактом (457 ГК РФ). Момент исполнения обязанности продавца передать товар определяется по правилам статьи 458 ГК РФ, в которой указано, что стороны вправе определить его в соответствии с контрактом. В пункте 2.4 проекта контракта установлено, что передача товара подтверждается подписанием акта приема-передачи и (или) товарной накладной (товарно-транспортной накладной, универсального передаточного документа) между поставщиком и покупателем в 3 (трех) экземплярах. При этом далее отмечено, что подписание сторонами акта приема-передачи и (или) товарной накладной (товарно-транспортной накладной, универсального передаточного документа) означает проведение проверки Товара на соответствие спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью контракта, установленным контрактом требованиям к качеству, количеству, комплектности в полном объеме. Согласно статье 513 ГК РФ и пункту 2.8 контракта приемка товара по количеству, качеству, комплектности и объему производится в течение 10 (десяти) календарных дней в соответствии с требованиями инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 15.06.1965 г. № П-6, Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.1966 г. № П-7, иными требованиями действующего законодательства. При этом покупатель проверяет: наличие сопроводительных документов, указанных в п. 2.3 настоящего контракта, соблюдение требований к содержанию и оформлению сопроводительных документов (включая товарную накладную (товарно-транспортную накладную, универсальный передаточный документ)); соответствие поставленного товара сопроводительным документам, указанным в п. 2.3 настоящего контракта; соответствие поставленного товара заявке покупателя на поставку товара; соблюдение предусмотренных настоящим контрактом гарантий относительно сроков годности товара; отсутствие повреждений упаковки, нарушения маркировки, нарушения требований к таре поставленного товара; отсутствие иных явных недостатков поставленного товара, которые могут свидетельствовать о несоблюдении требований к объему, комплектности, качеству, безопасности поставленного товара.

Учитывая особенности указанной закупки, момент передачи товара привязан к подписанию покупателем товаросопроводительных документов по результатам приемки. В свою очередь поставщик лишен возможности точно определить дату передачи товара, так как она зависит от процедуры приемки, которая может проводиться по решению покупателя в течение 10 календарных дней с момента поставки товара на склад покупателя, следовательно, это делает невозможным со стороны поставщика однозначно определить характеристики остаточного срока годности товара, подлежащего поставке при исполнении контракта.

На основании изложенного, заказчик просит признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную ч.3 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ, на соответствие требованиям,

установленной документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч.4 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ участник электронного аукциона не допускается к участию в электронном аукционе в случае непредставления сведений, предусмотренных ч.3 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ, а также в случае представления сведений, несоответствующих требованиям аукционной документации.

В соответствии с ч.5 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч.4 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ, не допускается.

Заказчиком в разделе 13 документации об электронном аукционе установлено требование к остаточному сроку годности лекарственного средства, который на момент передачи товара покупателю должен составлять не менее 18 месяцев (указанное требование отмечено знаком «*»). В соответствии с п. 8.2.1 аукционной документации при формировании участником электронного аукциона первой части заявки на участие в электронном аукционе использование словосочетаний и знаков: «в пределах», «не более», «не менее», «±», «не выше», «не ниже», «от», «до» «или», «≤», «≥», «<», «>», «более», «менее», иных интервалов значений какой-либо величины показателей не допускается и квалифицируется заказчиком как непредоставление информации, предусмотренной ч.3 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ, за исключением случаев, когда указанный интервал показателя является конкретным показателем интервального характера (показателем который не может изменяться участником электронного аукциона при формировании первой части заявки на участие в электронном аукционе), который в документации об электронном аукционе отмечен знаком «*».

Участником электронного аукциона в первой части заявки на участие в электронном аукционе предложены лекарственные средства, остаточный срок годности которых на момент поставки составит 18 месяцев.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что первая часть заявки не соответствует требованию аукционной документации по указанному в протоколе рассмотрения первых частей заявок основанию. Однако установлено следующее.

По мнению Комиссии, само требование аукционной документации о необходимости указания срока годности в заявке в виде словосочетания «не менее 18 месяцев» является некорректным и не соответствует законодательству о контрактной системе в сфере закупок. Данное требование не позволяет участнику закупки предложить к поставке товар, фактически соответствующий потребностям заказчика. Лекарственные средства с указанием срока годности «18 месяцев», «не менее 18 месяцев», а также с указанием срока годности в виде конкретного месяца и года, до момента наступления которых останется не менее 18 месяцев, однозначно будут соответствовать требованию к сроку не менее 18 месяцев.

Комиссия Новосибирского УФАС России полагает, что заказчик некорректно применил нормы о сроке по пункту 3 статьи 192 ГК РФ в данной ситуации. Условия поставки по проекту контракта и волеизъявление поставщика позволяют поставить лекарственные средства, соответствующие потребностям заказчика. Это касается как лекарственного средства с указанием срока годности «18 месяцев», «не менее 18 месяцев», так и с указанием срока годности в виде конкретного

месяца и года, до момента наступления которых останется не менее 18 месяцев.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что указанное требование аукционной документации о необходимости указания срока годности в заявке исключительно в виде словосочетания «не менее 18 месяцев» нарушает ч.6 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ и не позволяет надлежащим образом рассмотреть первые части поступивших заявок, так как приводит к отказу в допуске заявок с предложением товара, соответствующего потребностям заказчика. Так, по аналогичному основанию было отказано в допуске к участию в электронном аукционе первым частям заявок №№ 2, 4 и 6 (участники № 2 и № 6 указали срок годности 18 месяцев, а участник № 4 указал срок годности 10.2018г.). В связи с этим, довод подателя жалобы нашел подтверждение частично. При этом, представитель заказчика подтвердил, что предложенный в заявках товар соответствует фактическим потребностям заказчика.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данного электронного аукциона иных нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявлено.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Био-фармацевтика» на действия аукционной комиссии заказчика – ФГБУ «ФЦН» Минздрава России (г. Новосибирск) при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (извещение 0351100033215000174) частично обоснованной
2. Признать заказчика нарушившим ч.6 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ.
3. Выдать аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-354

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

10 сентября 2015 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Газизов М.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании своего решения №08-01-353 от 10.09.2015г. по жалобе ООО «Био-

фармацевтика» на действия аукционной комиссии заказчика – ФГБУ «ФЦН» Минздрава России (г. Новосибирск) при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (извещение 0351100033215000174),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок:

1. Заказчику необходимо прекратить нарушение ч.6 ст.66 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, прекратить требовать представления в составе первой части заявки необходимых сведений в форме, не позволяющей участнику закупки предложить к поставке товар, который, фактически соответствует потребностям заказчика и требованиям аукционной документации;
2. Заказчику и аукционной комиссии необходимо отменить решения аукционной комиссии, зафиксированные в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 25.08.2015г. и в протоколе подведения итогов аукциона от 02.09.2015г., назначить новую дату рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дату проведения аукциона, а также разместить на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru информацию об отмене протоколов. При этом дата рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе должна быть назначена не ранее чем через 6 рабочих дней со дня отмены протоколов;
3. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 2 настоящего предписания:

- отменить протокол проведения аукциона;

- разместить информацию о времени проведения аукциона;

- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе, об отмене протоколов, протокола проведения аукциона, о новой дате рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дате и времени проведения аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в электронном аукционе, открытых участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае если в их отношении блокирование прекращено;

4. оператору электронной площадки осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в электронном аукционе, открытым участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 3 настоящего предписания;
5. аукционной комиссии рассмотреть первые части заявок, поданные участниками закупки до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе и в отношении которых участниками закупки внесено обеспечение, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения №08-01-353 от 10.09.2015г. При рассмотрении заявок считать соответствующим заявки с

указанием срока годности как в формате «n месяцев», «не менее n месяцев», так и «месяц, год», в случае, если $n \geq 18$ месяцев;

6. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 5 настоящего предписания и продолжить проведение аукциона с последнего (минимального) предложения о цене контракта, поданного участником закупки с номером заявки 5, то есть с 664192.76 рублей. В случае отсутствия при продолжении проведения аукциона предложений о снижении размера последнего (минимального) предложения о цене контракта, предложение участника закупки с номером заявки 5 считать лучшим;
7. Заказчику, аукционной комиссии, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения №08-01-353 от 10.09.2015г. и настоящего предписания.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания сообщить до 29.09.2015г. с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.