

Решение

по делу № АБ 07-06/2015-19 З

29 января 2015 г.

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере закупок:

председатель Комиссии: <...> – начальник отдела контроля закупок;

заместитель председателя Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок (отсутствует);

члены Комиссии: <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок; <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок (отсутствует), <...> - специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков, кворум соблюден,

в присутствии:

представителя государственного Заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница №6 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» (далее – Заказчик) – <...> (доверенность №01-1-17/6392 от 20.11.2014г.), <...> (доверенность №01-1-17/546 от 28.01.2015г.);

представителя уполномоченного органа – Министерства экономики Удмуртской Республики (далее – Уполномоченный орган) <...> (доверенность №2 от 31.12.2014г.);

представителя ООО «Мамонт Фарм» (далее – Заявитель, Общество) - <...> (доверенность б/н от 30.04.2014г.),

рассмотрев жалобу ООО «Мамонт Фарм» (далее - Заявитель) на действия Заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница №6 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона на осуществление закупки лекарственных средств МНН Октреотид (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0113200000114005354, далее – Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон),

УСТАНОВИЛА:

22.01.2015г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба Общества. Заявитель обжалует действия Заказчика по включению в документацию об Аукционе требования относительно формы первичной упаковки лекарственного средства МНН Октреотид - «шприц». По мнению Заявителя, Заказчик ограничил количество участников Аукциона, так как указал на необходимость поставки препарата только в шприцах, тем самым исключив иных производителей МНН Октреотид, товар которых аналогичен по содержанию и дозировке лекарственного средства. Заявитель указывает, что требуемый товар производит единственный производитель «Италфармарко» С.п.А. Италия, торговое наименование лекарственного средства «Серакстал». Заявитель считает, что в части описания объекта закупки Заказчик нарушил статью 33 Закона о контрактной системе, в части ограничения конкуренции - статью 17 Закона о защите конкуренции.

Также Заявитель считает, что невозможно поставить товар в установленный Заказчиком в проекте контракта срок – 7 календарных дней. Условия контракта не соответствуют требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации в части приемки товара, так как единственным документом, подтверждающим передачу товара по условиям проекта контракта является акт о приемке товара, который оформляется в течение 40 дней.

Заявитель считает, что Заказчик не дал разъяснения на запрос о разъяснении документации об Аукционе, направленный Обществом.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме. В обоснование своих доводов представитель Заявителя представил в материалы дела письмо Министерства экономического развития Российской Федерации от 19.12.2014г. №Д28и-2813.

Представители Заказчика и Уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, считают ее необоснованной. На заседании Комиссии пояснили, что Закон о контрактной системе допускает установление таких требований к товару, которые являются существенными для Заказчика при оказании медицинской помощи. Объективная потребность Заказчика к первичной упаковке лекарственного препарата МНН Октреотид в форме шприца заключается в возможности быстрого использования в условиях реанимации, а также при использовании вне помещений медицинского учреждения с целью оказания быстрой и неотложной помощи пациентам. Ограничение количества участников Заказчиком не допущено в силу того, что в описании объекта закупки не содержатся требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования производителя. Заказчик также пояснил, что в больнице используется данный лекарственный препарат как в ампулах, так и в шприцах. В настоящее время имеется запас лекарственного средства МНН Октреотид в ампулах, закупка данного лекарственного средства в ампулах планируется во втором полугодии 2015г. Сроки поставки товара - 7 календарных дней и приемки товара – в течение 1 рабочего дня определены в документации об Аукционе в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации.

Рассмотрев жалобу в соответствии со статьей 106 Закона о контрактной системе, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалоб, осуществив в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую

проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

18.12.2014г. Уполномоченный орган на официальном сайте www.zakupki.gov.ru разместил извещение о проведении Аукциона и документацию об Аукционе.

15.01.2015г. Заказчик внес в извещение и документацию об Аукционе изменения, продлил срок подачи заявок.

02.02.2015г. – дата окончания подачи заявок.

09.02.2015г. – дата проведения Аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере – 3477855,00 рублей.

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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 пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства. Заказчик при осуществлении закупки лекарственных средств, входящих в перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, а также при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 Закона о контрактной системе вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств.

Таким образом, из положений Закона о контрактной системе следует, что определение характеристик товара относится к компетенции Заказчика в соответствии с его потребностями. Закон о контрактной системе не запрещает устанавливать требования к функциональным, техническим, качественным, эксплуатационным характеристикам товара. При этом согласно пункту 3 части 1 статьи 33 Закона описание объекта закупки может включать в себя требования в отношении упаковки.

В разделе II «Описание объекта закупки: Спецификация» документации об Аукционе Заказчик указал наименование, характеристики лекарственных средств, подлежащих поставке: МНН Октреотид, лекарственная форма - раствор для инфузий и подкожного введения, дозировка - 0,1 мг/мл; первичная упаковка – шприц, объем раствора в шприце – 1 мл.

Указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя документация об Аукционе не содержит.

В приказе Минпромторга России от 14.06.2013 № 916 «Об утверждении Правил организации производства и контроля качества лекарственных средств» дано определение упаковки: упаковка - все операции, включая фасовку и маркировку, которые необходимо пройти нерасфасованной продукции, для получения готовой продукции. Наполнение стерильной продукции, как правило, не следует рассматривать как часть процесса упаковки, поскольку в первичные упаковки продукция дозируется, но окончательно не упаковывается; упаковочный материал - любой материал, используемый при упаковке лекарственного средства, фармацевтической субстанции или промежуточной продукции, кроме любой транспортной тары для хранения, транспортировки или отгрузки. Упаковочные материалы подразделяются на первичные и вторичные в зависимости от наличия прямого контакта с лекарственным средством.

Из вышеизложенного следует, что любая форма первичной упаковки неразрывно связана с лекарственным средством, имеет свои функции при применении, позволяет наиболее эффективно использовать лекарственное средство.

Принимая во внимание потребность Заказчика в поставке лекарственного средства МНН Октреотид, в первичной упаковке в форме шприца, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что требования относительно

первичной упаковки, установленные Заказчиком в документации об Аукционе, не нарушают законодательство о контрактной системе в сфере закупок.

Довод Заявителя в отношении первичной упаковки и ссылка на письмо Министерства экономического развития Российской Федерации №Д28и-2813 от 19.12.2014г. не могут быть приняты в качестве обоснования жалобы, так как указанные разъяснения не носят нормативно-правовой характер. В данном письме также указано, что в соответствии с Положением о Министерстве экономического развития Российской Федерации (утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 05.06.2008г. № 437) Министерство экономического развития Российской Федерации не наделено компетенцией по разъяснению законодательства Российской Федерации.

На этом основании Комиссия Удмуртского УФАС России считает довод жалобы в этой части необоснованным.

2. Довод Заявителя о том, что срок поставки товара в течение 7 календарных дней с момента поступления заявки от Заказчика, установленный в документации об Аукционе, невыполним.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона в извещении об осуществлении закупки должна содержаться следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В извещении о проведении Аукциона указано, что сроки поставки товара указаны в пункте 2.2 проекта контракта (приложение №1 к документации об Аукционе).

В пункте 2.2 проекта контракта Заказчик установил: «срок поставки: партиями, по заявкам Заказчика в течение 7 календарных дней с момента поступления заявки от Заказчика».

Закон о контрактной системе не содержит ограничений в части установления Заказчиком длительности срока поставки товара.

Доказательств невозможности поставить товар в указанный срок, Заявителем не представлено.

С учетом того, что в документации об Аукционе Заказчиком установлен срок поставки товара с соблюдением требования Закона о контрактной системе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает указанный довод Заявителя необоснованным.

3. Довод Заявителя о том, что условия контракта не соответствуют требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации в части приемки товара, так как по условиям проекта контракта единственным документом, подтверждающим передачу товара, является акт о приемке товара, который оформляется в течение 40 дней.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Согласно статьи 513 Гражданского кодекса Российской Федерации покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки. Принятые покупателем (получателем) товары должны быть им осмотрены в срок, определенный законом, иными правовыми актами, договором поставки или обычаями делового оборота. Покупатель (получатель) обязан в этот же срок проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика. В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель (получатель) обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением правил, предусмотренных законами и иными правовыми актами, регулирующими деятельность транспорта.

В пункте 5.3 проекта контракта Заказчик установил: «приемка Товара по количеству мест, внешнему виду на наличие видимых повреждений тары и (или) упаковки осуществляется в день передачи Товара Заказчику. По факту приемки Заказчик в течение 1 рабочего дня с момента поставки Товара Заказчику подписывает накладную и делает отметку о получении Товара, с указанием фамилии, имени, отчества ответственного лица и даты приемки. Подписание Заказчиком указанной накладной не означает факт приемки Товара по количеству, качеству, комплектности, наименованию, а также соответствие поставляемого Товара характеристикам Товара указанным в Сведениях о конкретных показателях Товара».

Таким образом, в пункте 5.3 проекта контракта Заказчик установил срок приемки товара - 1 рабочий день с подписанием товарной накладной, что не противоречит Закону о контрактной системе и гражданскому законодательству. На этом основании Комиссия Удмуртского УФАС России считает довод Заявителя необоснованным.

4. Довод Заявителя о том, что Заказчиком не дан ответ на запрос о разъяснении документации об Аукционе относительно описания объекта закупки, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необоснованным.

В соответствии с частями 4, 5 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Разъяснения положений документации об электронном

аукционе не должны изменять ее суть.

Как установлено Комиссией, Уполномоченному органу поступили запросы о разъяснении положений документации об аукционе в электронной форме.

22.12.2014г. и 14.01.2015г. в срок, установленный Законом о контрактной системе, Уполномоченным органом даны разъяснения на поданные запросы в части описания объекта закупки документации об Аукционе.

5. Согласно частям 3, 15, 22 статьи 99, статьи 105 Закона о контрактной системе Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере закупок не уполномочена на осуществление контроля в отношении действий заказчика на предмет их соответствия или несоответствия требованиям Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в порядке статьи 106 Закона о контрактной системе.

В связи с изложенным, Комиссия Удмуртского УФАС России оставляет без рассмотрения доводы жалобы, связанный с нарушением Заказчиком статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и, руководствуясь частями 1, 3, 4 статьи 105, частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Мамонт Фарм» на действия Заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница №6 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» при проведении открытого аукциона на осуществление закупки лекарственных средств МНН Октреотид (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0113200000114005354) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель Комиссии:

_____ <...>

_____ <...>

Члены Комиссии:

_____ <...>