

ООО «Темп»

<.....>

Управление государственных
закупок Брянской области

<.....>

Департамент здравоохранения
Брянской области

<.....>

АО «ЕЭТП»

<.....>

Решение по делу № 223
о нарушении требований законодательства РФ
о контрактной системе

«27» ноября 2017 года
Брянск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:

<.....> – должностное лицо;

Членов Комиссии:

<.....>;

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате и времени рассмотрения жалобы представителя заявителя ООО «Темп» (поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя заявителя ООО «Темп» вх. № 9136 от 24.11.2017 года), представителя заказчика Департамент здравоохранения Брянской области (поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя заказчика Департамент здравоохранения Брянской области вх. № 9137 от 27.11.2017 года), а также представителя уполномоченного органа Управление государственных закупок Брянской области,

рассмотрев жалобу участника закупки ООО «Темп» на действия заказчика Департамент здравоохранения Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» в 1 квартале 2018 года (лот-30) за № 0127200000217005527 и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установила:

В адрес Брянского УФАС России 20.11.2017 года поступила жалоба участника закупки ООО «Темп» на действия заказчика Департамент здравоохранения Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» в 1 квартале 2018 года (лот-30) за № 0127200000217005527. Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 Закона о контрактной системе и подана в срок, установленный частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе.

13.11.2017 в единой информационной системе в сфере закупок размещены извещение о проведении аукциона в электронной форме на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» в 1 квартале 2018 года (лот-30) за № 0127200000217005527 и документация об аукционе.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127200000217005527 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель ООО «Темп» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями заказчика Департамент здравоохранения Брянской области, сформировавшего документацию об электронном аукционе за № 0127200000217005527 с нарушением требований Закона о контрактной системе, а именно, по мнению заявителя, в п. 3.1 проекта контракта заказчиком необоснованно установлено требование о предоставлении сертификата соответствия производства и паспорта завода изготовителя, заверенные живой печатью держателя сертификата или заверенные нотариально (при поставке).

До рассмотрения жалобы по существу в адрес Брянского УФАС России представлены письменные пояснения от заказчика Департамент здравоохранения Брянской области (вх. № 9008 от 21.11.2017 года), согласно которым, заказчик Департамент здравоохранения Брянской области считает доводы, изложенные в жалобе необоснованными.

Изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующему выводу:

Заказчиком Департамент здравоохранения Брянской области при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, согласно которым 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, поскольку заказчиком в п. 3.1 проекта государственного контракта на обеспечение лекарственными средствами необоснованно установлено требование о предоставлении участником закупки на иммунобиологические препараты – сертификатов соответствия производства и паспорта завода изготовителя, заверенных живой печатью держателя сертификата или заверенные нотариально (при поставке).

Согласно ст. 2 Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О техническом регулировании" (далее Закона 184-ФЗ) под подтверждением соответствия понимается документальное удостоверение соответствия продукции или иных объектов, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров. Определенный порядок документального удостоверения соответствия продукции или иных объектов, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг требованиям технических регламентов, положениям документов по стандартизации или условиям договоров является формой подтверждения соответствия.

Статьями 20, 21, 23 Закона 184-ФЗ предусмотрено две формы подтверждения соответствия: в форме добровольной сертификации или обязательного подтверждения соответствия. Объектом обязательного подтверждения соответствия может быть только продукция, выпускаемая в обращение на территории Российской Федерации.

Так, в соответствии с ч. 2 ст. 12 Федерального Закона от 17.09.1998 года № 157 «Об иммунопрофилактике инфекционных болезней», иммунобиологические лекарственные препараты для иммунопрофилактики подлежат обязательной сертификации или декларированию соответствия в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Объектами добровольного подтверждения соответствия являются продукция, процессы производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, работы и услуги, а также иные объекты, в отношении которых документами по стандартизации, системами добровольной сертификации и договорами устанавливаются требования.

Таким образом, сертификация соответствия производства относится к категории добровольного подтверждения соответствия и не может

императивно осуществляться всеми хозяйствующими субъектами, соответственно требование о предоставлении участником закупки при поставке товара сертификатов соответствия производства и паспорта завода изготовителя, заверенных живой печатью держателя сертификата или заверенные нотариально, понуждает участника закупки как производителя пройти такую сертификацию. А, поскольку в силу ст. 53 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ (ред. от 03.07.2016)"Об обращении лекарственных средств", организация оптовой торговли лекарственными средствами вправе покупать лекарственные средства не только непосредственно у производителя, но и у других организаций оптовой торговли, то участие такой категории участников закупки в рассматриваемом электронном аукционе невозможно.

При этом необходимо учесть положения ст. 2 Закона о контрактной системе, согласно которой законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок основывается, в том числе на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации.

Согласно части 5 ст. 454 ГК РФ к отдельным видам договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

В силу части 2 ст. 456 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

На основании вышеизложенного, заказчик вправе предъявлять требование о предоставлении при поставке товара (иммунобиологический препарат - инфликсимаб) только документы, относящиеся непосредственно к самому товару (*сертификат соответствия товара/декларация соответствия товара*).

Довод заказчика Департамент здравоохранения Брянской области, изложенный в письменных пояснениях (вх. № 9008 от 21.11.2017 года), об установлении в п. 3.1 требования о предоставлении *сертификатов соответствия производства и паспорта завода изготовителя, заверенных живой печатью держателя сертификата или заверенные нотариально* (при поставке) в связи с необходимостью осуществления Департаментом здравоохранения Брянской области контроля за надлежащим качеством закупаемого товара не принимается во внимание, поскольку:

Во-первых, согласно п. 1.6. Постановления Государственного комитета санитарно-эпидемиологического надзора Российской Федерации «О введении системы государственной регистрации и сертификации медицинских иммунобиологических препаратов», процесс государственной регистрации

лекарственного препарата включает в себя: экспертизу материалов, лабораторные и полевые испытания, анализ их результатов, рассмотрение нормативно-технической документации и в последствии, регистрация и выдача свидетельства о государственной регистрации установленного образца, внесение в государственный реестр МИБП. Следовательно, при прохождении процесса регистрации лекарственного препарата, органом осуществляющим контроль за качеством медицинского иммунобиологического препарата в Российской Федерации, Государственным научно – исследовательским институтом стандартизации и контроля медицинских биологических препаратов им. Л.А. Тарасевича, исследуются образцы лабораторных серий препарата и на основании полученных исследований принимается решение о соответствии/несоответствии производимой продукции требованиям нормативных документов, на соответствие которым она была сертифицирована.

Во-вторых, в соответствии с ч. 3 ст. 94 Закона о контрактной системе, для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться [эксперты](#), экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом, данная обязанность также установлена заказчиком в п. 3.7 проекта контракта.

Таким образом, для реализации обязанности контроля надлежащего качества закупаемого товара, заказчику Департамент здравоохранения Брянской области представлена возможность самостоятельно провести экспертные испытания поставленного товара и на основании полученных результатов принять решение о соответствии/несоответствии поставленного товара, требованиям, установленным документацией о проведении электронного аукциона, а также требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Вышеуказанные признаки нарушения Закона о контрактной системе свидетельствуют об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч. 1.4 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Признать жалобу заявителя ООО «Темп» на действия заказчика Департамент

здравоохранения Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» в 1 квартале 2018 года (лот-30) за № 0127200000217005527 обоснованной.

2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика Департамент здравоохранения Брянской области нарушение требований п.1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику Департамент здравоохранения Брянской области, а также оператору электронной площадки АО «ЕЭТП», предписание об устранении выявленных нарушений требований п.1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы жалобы соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

Департамент здравоохранения
Брянской области

<.....>

Управление государственных
закупок Брянской области

<.....>

АО «ЕЭТП»

<.....>

Предписание

об устранении нарушений законодательства РФ о контрактной системе

«27» ноября 2017 года
Брянск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю закупок в составе:

Председателя комиссии:

<.....> – должностное лицо;

Членов Комиссии:

<.....>;

на основании своего решения от «27» ноября 2017 г. по итогам рассмотрения жалобы участника закупки ООО «Темп» на действия заказчика Департамент здравоохранения Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» в 1 квартале 2018 года (лот-30) за № 0127200000217005527, руководствуясь пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального

закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), предписывает заказчику Департамент здравоохранения Брянской области, а также оператору электронной площадки АО «ЕЭТП» совершить действия, направленные на устранение выявленного нарушения п.1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

1. Заказчику Департамент здравоохранения Брянской области при подписании контракта предписывается:

1.1. исключить из п. 3.1 проекта контракта требование о предоставлении участником закупки на иммунобиологические препараты – сертификатов соответствия производства и паспорта завода изготовителя, заверенных живой печатью держателя сертификата или заверенные нотариально (при поставке).

2. Оператору электронной площадки АО «ЕЭТП» предписывается обеспечить техническую возможность исполнения заказчиком Департамент здравоохранения Брянской области п. 1 настоящего предписания об устранении выявленного нарушения Закона о контрактной системе.

Доказательства исполнения настоящего предписания заказчику Департамент здравоохранения Брянской области надлежит представить в адрес Брянского УФАС России в течение двух рабочих дней со дня заключения контракта.

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

Примечание. За уклонение от исполнения настоящего Предписания в соответствии с действующим законодательством должностные лица несут административную ответственность.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>