Р Е Ш Е Н И Е

по жалобе № 042/07/3-1273/2020

«13» августа 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, утверждении порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Членов комиссии

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 № 042/07/3-1273/2020,

У С Т А Н О В И Л А:

04.08.2020 г. Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ВЕЛКЭР» (далее – ООО «ВЕЛКЭР», Заявитель) (вх. № 5413 э) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская клиническая больница имени С.В. Беляева» (далее – ГАУЗ «ККБ», Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств. Извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: http://zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) и электронной площадке ots-tender.ru (далее – ООО «ОТС-Тендер») http://otc-tender.ru 28.07.2020 г. под № 32009356255 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, закупочная документация не соответствуют требованиям действующего законодательства РФ, а именно, в ней Заказчик неправомерно установил длительный срок оплаты за поставленный товар в течение 540 календарных дней путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика.

Также Заказчик нарушил требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), что выразилось в необоснованном описании объекта закупки в части указания в документации требований к упаковке, относящейся к

характеристикам лекарственных препаратов, не имеющим терапевтического и фармакологического значения, не влияющим на безопасность и эффективность лекарственных препаратов.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 06.08.2020 г. № 05/6893 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1273/2020 было назначено на 13.08.2020 года в 14 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ГАУЗ «ККБ», ООО «ВЕЛКЭР» и ООО «ОТС-Тендер».

11.08.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России от заказчика - ГАУЗ «ККБ» поступили возражения на жалобу ООО «ВЕЛКЭР» с приложенными материалами, касающимися спорных вопросов по данному запросу котировок.

На заседание Комиссии по рассмотрению жалобы № 042/07/3-1273/2020 13.08.2020 г. представители заявителя и заказчика не явились. Ходатайств о рассмотрении данной жалобы в отсутствие представителя заявителя и представителя заказчика в адрес Кемеровского УФАС России не поступало.

Поскольку уведомление о принятии жалобы к рассмотрению было направлено по адресам электронной почты заявителя и заказчика, указанным в тексте жалобы, Комиссия считает возможным рассмотреть жалобу № 042/07/3-1273/2020 в отсутствие представителей заявителя и заказчика.

Подробно доводы Заказчика закупки изложены в возражениях на жалобу ООО «ВЕЛКЭР» (вх. № 3736 от 11.08.2020).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1273/2020 Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Проведение запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, назначено в соответствии с планом закупки товаров, работ, услуг заказчика на 2020 год, утвержденным главным врачом ГАУЗ КО «КОКБ» и размещенным на Официальном сайте под № 1315, что подтверждается скриншотом с данного сайта.

Приказом главного врача ГАУЗ КО «КОКБ» от 07.05.2019 г. № 149/0 «Об утверждении нового состава комиссии по осуществлению закупок для нужд ГАУЗ КО «КОКБ» создана единая закупочная комиссия для осуществления закупочной деятельности по размещению заказов и проведению процедур закупок для нужд вышеуказанного хозяйствующего субъекта (далее – Закупочная комиссия), с изменениями приказ от 09.07.2020 г. № 433/0.

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО «КОКБ», утвержденным Наблюдательным советом ГАУЗ КО «КОКБ», протокол от 08.11.2018 г. № б/н (далее – Положение о закупках), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки продукции посредством запроса котировок в электронной форме регулируются разделом 5 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 4 подраздела 1 раздела 5 Положения о закупках при проведении запроса котировок в электронной форме Заказчик не составляет Документацию о закупке.

Согласно пункту 5 подраздела 1 раздела 5 Положения о закупках Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме (далее – Извещение).

28.07.2020 г. заказчиком - ГАУЗ «ККБ» на Официальном сайте было размещено извещение № 32009356255 о проведении закупки способом запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств.

В соответствии с Извещением, опубликованным на Официальном сайте:

- дата начала срока подачи заявок на участие в закупке: 28.07.2020 г.;

- дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 05.08.2020 05:00 (время московское);

- дата и время рассмотрения предложений участников закупки: 05.08.2020 10:30 (время московское);

- дата подведения итогов закупки: 05.08.2020 10:30 (время московское).

Согласно извещению начальная (максимальная) цена договора составляла 5 962 954,00 руб., включая НДС.

В соответствии с протоколом от 05.08.2020 № 1856-07-20-ЗКЭФ (32009356255) рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств для нужд ГАУЗ «ККБ» (итоговый протокол), на момент окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок (05.08.2020 г. 09:00 время местное) было подано 2 (две) заявки, а именно: заявка № 1579697 ООО «Альфамедсервис» и заявка № 1579749 ООО «Торофарм».

Как следует из вышеуказанного протокола, закупочная комиссия приняла следующее решение: заявку № 1579749 ООО «Торофарм» и заявку № 1579697 ООО «Альфамедсервис» признать соответствующими требованиям, установленным в извещении о проведении закупки.

Согласно вышеуказанному протоколу Закупочная комиссия приняла решение о заключении договора с ООО «Альфамедсервис» с ценой договора 5 961 700,00 руб., включая НДС

По состоянию на 13.08.2020 г. договор на поставку лекарственных средств между ГАУЗ «ККБ» и победителем запроса котировок ООО «Альфамедсервис» не заключен.

Согласно части 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).

В соответствии с частью 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках определено, что Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

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» утверждено Положение 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 (далее – Положение о СМСП).

Заказчик в подразделе 12 раздела 1 Положения о закупках установил особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц, следовательно, требования Положения о СМСП являются обязательными для применения Заказчиком.

Вместе с тем, Положение о закупках не содержит каких-либо ограничений, касающихся сроков оплаты товаров, работ, услуг, являющихся предметом рассматриваемой закупки.

В соответствии с пунктом 14 Извещения «Форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги» 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.

Заказчик оставляет за собой право произвести оплату по настоящему Договору досрочно.

Пунктом 2.6 Проекта договора на поставку лекарственных средств определен порядок расчетов: 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.

Согласно пункту 4 Положения о СМСП 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.

В соответствии с пунктом 14(3) Положения о СМСП 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).

Анализ представленных документов позволил установить, что данный запрос котировок в электронной форме не являлся закупкой, участниками которой были только субъекты малого и среднего предпринимательства. Извещение не содержит соответствующих ограничений для участия в процедуре закупки и преимуществ в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства.

Также в Извещении не установлено требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства. Следовательно, контрагентом по договору может стать любой участник данной закупки, в том числе, не из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, что позволяет Заказчику производить оплату в пределах установленного в Извещении срока оплаты.

Кроме того, Заказчик имеет право оплатить поставленные товары до предельного срока оплаты, установленного в договоре, поскольку указанная формулировка позволяет произвести оплату в любой из дней в пределах установленного срока.

Следует отметить, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом "а" пункта 4 Положения о СМСП Заказчик не мог знать заранее о принадлежности (или её отсутствии) победителя закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства, в связи, с чем Заказчик вправе установить в Документации необходимый ему срок оплаты за поставленный товар, являющийся предметом закупки.

На основании вышеизложенного довод Заявителя о том, что Заказчик при проведении данного запроса котировок, участниками которого могут быть любые лица, неправомерно установил длительный срок оплаты за поставленный товар в течение 540 календарных дней, а закупочная документация не соответствует

требованиям действующего законодательства РФ, Комиссия считает необоснованным, так как в данной закупке все участвуют на равных условиях.

В ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1273/2020 Комиссией выявлено, что Заказчик в качестве победителя данной закупки определил ООО «Альфамедсервис», с которым планируется заключение договора по результатам запроса котировок в электронной форме. Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства победитель рассматриваемой закупки ООО «Альфамедсервис» включен в вышеназванный реестр и является микропредприятием.

Таким образом, Документация (Извещение) Заказчика в части сроков оплаты за поставленный товар полностью соответствует требованиям действующего законодательства РФ и не нарушает законные права и интересы поставщиков.

Согласно пункту 6.1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, в том числе: 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, в том числе: 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 части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Из вышеуказанной нормы Закона о закупках следует, что создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми качественными и количественными характеристиками, показателями цены и потребительскими свойствами, предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупочной процедуры, недопустимость вмешательства кого-либо в процедуру

закупки под предлогом связанным с оценкой целесообразности её условий и порядка проведения.

Следовательно, потребности Заказчика в закупаемых товарах относятся исключительно к компетенции самого Заказчика.

В пункте 8 Извещения «Описание объекта закупки» указаны следующие характеристики препарата, например:

- МНН: Эртапенем Упаковка: флакон из бесцветного стекла вместимостью 15 мл, укупоренный резиновой пробкой, обжатый алюминиевым колпачком с пластиковой крышечкой. По 1 флакону вместе с инструкцией по применению помещают в упаковку.(указать);

- МНН: Лидокаин Упаковка: ампулы нейтрального стекла  с точками надлома или кольцами. По 10 ампул вместе с инструкцией по применению помещают в упаковку (указать).

Официальным документом, содержащим информацию о лекарственном препарате и (или) медицинском изделии является инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов медицинских учреждений, в соответствии с государственным информационным стандартом лекарственного средства ОСТ ГИСЛС 911500.05.0002-2001, утвержденным Приказом Минздрава РФ от 26.03.2001 № 88 (далее – Государственный информационный стандарт).

Согласно подразделу 01.03. раздела 1 государственного информационного стандарта инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов - официальный документ, содержащий информацию о лекарственном препарате, необходимую и достаточную для его эффективного и безопасного медицинского применения.

В подразделе 01.04. раздела 1 государственного информационного стандарта указано, что Стандарт обязателен для организаций и предприятий, участвующих в системе информационного обеспечения в сфере обращения лекарственных средств.

В пункте 02.02.03.02 «Клинико - фармакологическая статья лекарственного препарата» подраздела 02.02. раздела 2 государственного информационного стандарта определено, что клинико - фармакологическая статья лекарственного препарата должна содержать информацию по следующим позициям, включая: характеристики упаковок.

Пунктом 02.02.04 «Паспорт лекарственного препарата» подраздела 02.02. раздела 2 государственного информационного стандарта установлено, что в Паспорте лекарственного препарата отражаются основные фармакологические и потребительские свойства товара. Паспорт лекарственного средства должен содержать следующие структурные элементы, в том числе: виды упаковок.

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1273/2020 Комиссия установила, что Заказчик, указав в Извещении  виды и характеристики упаковок конкретных лекарственных препаратов, при описании характеристик лекарственных препаратов,  руководствовался вышеуказанными положениями Закона о закупках и  требованиями Государственного информационного стандарта.

Из вышеизложенного следует, что Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании Извещения на поставку лекарственных препаратов с учетом требований действующего законодательства в сфере закупок.

Таким образом, довод заявителя о необъективном описании объекта закупки в части указания в документации характеристик лекарственных препаратов, не имеющих терапевтического и фармакологического значения, не влияющих на безопасность и эффективность лекарственных препаратов является неправомерным и необоснованным.

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1273/2020 Комиссия выявила, что Заявитель не является непосредственным производителем названных в жалобе лекарственных препаратов, а является участником фармацевтического рынка, в силу чего имеет доступ к любым лекарственным препаратам, включая препараты указанные в предмете данной закупки и возможность приобретения лекарственных средств у любого производителя для дальнейшей перепродажи.

По мнению Комиссии, требования извещения, закупочной документации Заказчика не ограничивает участие ООО «ВЕЛКЭР» в рассматриваемой закупочной процедуре, а также не противоречит требованиям Закона о закупках и Положения о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона 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» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств, извещение № 32009356255, необоснованной.

Заместитель председатель комиссии:
Члены Комиссии:

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.