

РЕШЕНИЕ по делу № 072/07/18.1–150/2023

20 ноября 2023 года
Тюмень

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина True Conf в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело по жалобе ООО «Р» (далее – заявитель, Общество) на действия заказчика ГАУЗ ТО «Многопрофильный клинический медицинский центр «Медицинский город» (далее также – заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку препаратов, влияющих на кроветворение (реестровый номер закупки 32312922568),

с участием представителя заказчика: ГАУЗ ТО «Многопрофильный клинический медицинский центр «Медицинский город» (далее – заказчик) Т по доверенности № 123 от 06.06.2022,

в отсутствие представителя заявителя: ООО «Р» (далее – заявитель) извещенного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) поступила жалоба ООО «Р» на действия заказчика в лице ГАУЗ ТО «Многопрофильный клинический медицинский центр «Медицинский город» при проведении аукциона в электронной форме на поставку препаратов, влияющих на кроветворение.

Статьей 6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) предусмотрено, что контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

В поступившей жалобе заявитель указывает, что основным препаратом образующим лот является лекарственный препарат Эноксапарин натрия в количестве 8 020 упаковок, при наличии в составе лота иных лекарственных препаратов в небольшом количестве. Формирование лота подобным образом исключает возможность участия в торгах организаций-производителей лекарственного препарата с МНН Эноксапарин натрия, а также определенного

количества поставщиков.

Заказчиком представлены письменные возражения, которые приобщены к материалам дела, просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, установила следующее.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, **а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).**

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что **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 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

ГАУЗ ТО «Многопрофильный клинический медицинский центр «Медицинский город» утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг.

Из материалов дела усматривается, что ГАУЗ ТО «Многопрофильный клинический медицинский центр «Медицинский город» являясь заказчиком, выступило организатором проведения аукциона в электронной форме на поставку препаратов, влияющих на кроветворение, с начальной (максимальной) ценой договора 20 838 764,95 рублей.

Информация о закупке размещена 02.11.2023 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером извещения 32312922568.

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети

«Интернет» определенной для проведения закупки <http://www.torgi223.ru>

На ранее направленный запрос Тюменского УФАС России (исх.№ ИВ/6965/23 от 15.11.2023) оператором электронной площадки ООО «Центр электронных торгов» (исх.№ 75 от 17.11.2023) представлены в электронном виде все заявки поступившие на участие в закупке, которые приобщены к материалам дела.

Описанием объекта закупки (приложение № 1 к извещению об осуществлении закупки) предусмотрено следующее:

№ п/п	Международное непатентованное наименование лекарственного препарата (МНН ЛП) (наименование товара)	Требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, 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, потребностям Заказчика, а так же функциональные, технические, качественные характеристики объекта закупки (товара), эксплуатационные характеристики (при необходимости) позволяющие определить соответствие закупаемых товаров потребностям заказчика.	Единицы измерения Товара	Количество	Начальная максимальная цена за единицу товара, руб.
1	Алтеплаза	Лиофилизат для приготовления раствора для инфузий 50 мг. Форма выпуска 1 флакон в комплекте с растворителем: вода для инъекций 50 мл или эквивалент, со всеми признаками взаимозаменяемости предлагаемого к поставке товара, установленными п. 3 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также Письмом Федеральной антимонопольной службы от 9 апреля 2014 № АК/13610/14 «О рассмотрении обращения о взаимозаменяемости лекарственных препаратов»	упаковка	6	26 990,04
2	Факторы свертывания крови II, VII, IX и X в комбинации (Протромбиновый комплекс)	Лиофилизат для приготовления раствора для внутривенного введения 600 МЕ, в комплекте с растворителем-вода для инъекций, 20 мл. - 1 шт.; игла для инъекций одноразовая – 1 шт.; игла для переноса – 1 шт.; игла-фильтр -1 шт.; игла воздуховодная -1 шт.; игла-«бабочка»-1 шт., ед. измерения комплект или эквивалент, со всеми признаками взаимозаменяемости предлагаемого к поставке товара, установленными п. 3 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же Письмом Федеральной антимонопольной службы от 9 апреля	упаковка	3	18 509,57

		2014 № АК/13610/14 «О рассмотрении обращения о взаимозаменяемости лекарственных препаратов»			
3	Эпоэтин альфа	Раствор для внутривенного и подкожного введения 40000 МЕ, 0,3 мл (12000 МЕ) шприц с устройством защиты иглы. Форма выпуска 3 штуки в упаковке или эквивалент, со всеми признаками взаимозаменяемости предлагаемого к поставке товара, установленными п. 3 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также Письмом Федеральной антимонопольной службы от 9 апреля 2014 № АК/13610/14 «О рассмотрении обращения о взаимозаменяемости лекарственных препаратов»	упаковка	250	14 854,94
4	Эноксапарин натрия	Раствор для инъекций 4000 анти-Ха МЕ/0,4 мл, 0,4 мл. Форма выпуска 10 шприцов в упаковке, или эквивалент, со всеми признаками взаимозаменяемости предлагаемого к поставке товара, установленными п. 3 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также письмом Федеральной антимонопольной службы от 9 апреля 2014 № АК/13610/14 «О рассмотрении обращения о взаимозаменяемости лекарственных препаратов»	упаковка	8 000	2 106,27
		Раствор для инъекций 6000 анти-Ха МЕ/0,6мл, 0,6 мл. Форма выпуска 10 ампул в упаковке, или эквивалент, со всеми признаками взаимозаменяемости предлагаемого к поставке товара, установленными п. 3 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также Письмом Федеральной антимонопольной службы от 9 апреля 2014 № АК/13610/14 «О рассмотрении обращения о взаимозаменяемости лекарственных препаратов»	упаковка	20	2 870,05

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам,

информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

Потребности заказчика не могут рассматриваться как вторичные по отношению к интересам и возможностям участников размещения заказа.

Потребность медицинского учреждения в необходимом товаре формируется исходя из требований, предъявляемых к лечебным процессам, уровня подготовленности медицинского персонала, финансирования (доведенных лимитов бюджетных ассигнований).

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что поскольку порядок формирования лотов законодательно не определен, решение о способе размещения закупок принимается заказчиком. В данном случае заказчик наделен правом самостоятельно выделять лоты по группам, классам, видам и иным единицам, выставлять предмет торгов единым лотом, а также определять его содержание.

Наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, работ, услуг, их целевым назначением, достижением единой цели.

Лот закупки сформирован из перечня товаров, относящихся к лекарственным препаратам, влияющими на кроветворение, требования к качественным, техническим характеристикам которых составлены в строгом соответствии с требованиями части 6.1. статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Наименование товаров сформировано по международному непатентованному наименованию лекарственного препарата (МНН лекарственного препарата), указание на торговое наименование и/или конкретного производителя отсутствует.

Согласно государственному реестру лекарственных средств, размещенному на официальном сайте <https://grls.rosminzdrav.ru/> в сети интернет, каждый из товаров (лекарственных препаратов), указанный в описании объекта закупки имеет минимум по два разных производителя.

Все товары, сформированы в одну закупку (один лот), поскольку все они являются лекарственными препаратами, и имеют функциональную и технологическую взаимосвязь, направлены на кроветворение.

Таким образом, весь перечень лекарственных препаратов, включенных в данную закупку относится к лекарственным препаратам кроветворения.

Закупка не осуществляется среди производителей товара. В закупке может участвовать неограниченное количество участников. Участником закупки может выступать любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям извещения об осуществлении закупки. Объективные причины невозможности приобретения товара заявителем в жалобе не указаны.

Пункт 8.11 Положения о закупке предусматривает, что запрещается дробить объем отдельной закупки с целью снижения плановой стоимости закупки и начальной (максимальной) цены договора для получения возможности осуществить закупку неконкурентным способом (у единственного поставщика).

Под дроблением понимается уменьшение объема отдельной закупки, ее плановой стоимости и начальной максимальной цены договора при условии, что заказчику потребность в таких товарах, работах, услугах на плановый период заранее известна и не существует препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести одну конкурентную процедуру для закупки всего объема требуемого товара, работы, услуги.

Представитель заказчика в заседании Комиссии пояснил, что в случае разделения закупки на отдельные лоты, по принципу одно МНН – одна закупка, заказчик допустит нарушения пункта 8.11 Положения о закупке, а также нарушит основные цели и принципы Закона о закупках, согласно которым, целями осуществления закупок являются:

а) обеспечение единства экономического пространства, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупках продукции для нужд заказчика и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции;

б) создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности;

в) эффективное использование денежных средств;

г) обеспечение гласности и прозрачности закупки;

д) предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Также представитель заказчика пояснил, что при дроблении данной закупки на отдельные закупки (лоты), согласно начальной (максимальной) цене каждой из такой закупки, будут заключены 3 прямых договора на сумму до 100 000,00 рублей, без возможности открытой конкуренции и снижения стоимости, и одна конкурентная процедура, и как следствие, заключены 4 договора с разными поставщиками смежных между собой лекарственных препаратов.

В жалобе отсутствуют доказательства того, что установление указанных в извещении об осуществлении закупки требований фактически ограничивает количество потенциальных участников данной закупки, создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Участником закупки может выступить любое лицо, в том числе и не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям извещения и удовлетворяющий потребности заказчика.

Согласно сведениям из государственного реестра лекарственных средств, размещенного на официальном сайте <https://grls.rosminzdrav.ru/> в сети Интернет, в перечне производителей лекарственного или держателей регистрационного удостоверения на препарат Эноксапарин натрия (пункт 4 описания объекта

закупки) отсутствует такой производитель или держатель как ООО «Р».

Упомянутая подателем жалобы ведомственная (административная) практика антимонопольных органов подтверждающая правомерность доводов жалобы заявителя по мнению Комиссии Тюменского УФАС России является несостоятельной, поскольку административная, а равно судебная практика не является источником права в Российской Федерации, указанные правоприменительные акты вынесены в рамках иных процедур закупок, с участием иных лиц, а следовательно, не имеют преюдициального или прецедентного характера, содержат казуальное толкование, и не являются общеобязательными государственными предписаниями постоянного или временного характера которые распространяются на неопределенный круг лиц, что прямо указывает на то, что дела не являются идентичными. Комиссия Тюменского УФАС России дает самостоятельную (независимую) оценку конкретным обстоятельствам дела, и абсолютно никак не связана решениями иных правоприменительных органов, в том числе, принятых по ранее рассмотренным делам.

Комиссией Тюменского УФАС не установлено каких-либо нарушений Закона о закупках и полагает необходимым признать жалобу заявителя необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Р» **необоснованной**.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии