

РЕШЕНИЕ № 08-01-490

09 декабря 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;
Газизов М.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Соловьев А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в отсутствие представителей подателя жалобы ООО «СаТиКом» (уведомлено надлежащим образом),

в присутствии представителей заказчика – государственного бюджетного учреждения здравоохранения Новосибирской области «Городская больница № 3» (далее – ГБУЗ НСО «ГБ №3»): «...» (по доверенности), «...» (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «СаТиКом» на действия заказчика – ГБУЗ НСО «ГБ №3» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Ванкомицин, Цефтриаксон) на 1 полугодие 2016 г. (извещение № 0351300023415000212), начальная (максимальная) цена контракта 427 271,81 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «СаТиКом» с жалобой на действия заказчика – ГБУЗ НСО «ГБ №3» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Ванкомицин, Цефтриаксон) на 1 полугодие 2016 г. (извещение № 0351300023415000212).

Суть жалобы заключается в следующем. По мнению ООО «СаТиКом», описание объекта закупки по данному электронному аукциону не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупок, в частности, установление заказчиком требования к сроку, в течение которого лекарственный препарат сохраняет свою стабильность, приводит к ограничению конкуренции.

На основании изложенного, ООО «СаТиКом» просит выдать ГБУЗ НСО «ГБ №3» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На жалобу ООО «СаТиКом» от заказчика – ГБУЗ НСО «ГБ №3» поступили возражения, в которых указано следующее.

Заказчик не согласен с доводами подателя жалобы, поскольку требования к температурному режиму и стабильности готового раствора могут приводить к ограничению числа участников закупки. Однако участником аукциона может стать любое лицо, предлагающее к поставке лекарственные средства, соответствующие требованиям аукционной документации, установленным исходя из потребностей заказчиков, количество таких участников не ограничено.

Требованиям, установленным в описании объекта закупки аукционной документации по позиции с МНН «Цефтриаксон», соответствуют лекарственные препараты с торговыми наименованиями «Цефтриаксон» и «Роцефин» (производитель «Белхимпрепараты») и «Азаран» (производитель «Хемофарм А.Д.»).

Из изложенного следует, что заказчик, соблюдая принципы достижения результатов обеспечения нужд учреждения, в целях осуществления надлежащего использования препаратов для лечения пациентов и предотвращения неэффективного расходования бюджетных средств, указал характеристики в соответствии с требованиями ФЗ № 44-ФЗ, отвечающие потребностям заказчика и не ограничивающие потенциальное число участников закупки.

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

В соответствии с п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Заказчиком в описании объекта закупки по позиции с МНН «Цефтриаксон» установлено следующее требование: «Свежеприготовленный раствор, приготовленный на основе 0,9% раствора натрия хлорида, 5% или 10% раствора декстрозы, 5% раствора левулозы, стабилен в течение не менее 6 часов при комнатной температуре и в течение не менее 24 часов при температуре 2-8 ° С».

Согласно письму ФАС России № АК/58960/15 от 26.10.2015г. «ФАС России считает, что установление заказчиками в документации о закупке требований к температурному режиму хранения лекарственных препаратов и сроку, в течение которого лекарственный препарат сохраняет свою стабильность, может приводить к сокращению количества участников закупки и содержит признаки ограничения конкуренции и не соответствует требованиям антимонопольного законодательства и Закону о контрактной системе».

Однако Комиссией Новосибирского УФАС России при анализе описания объекта данной закупки было установлено, что требованиям, установленным к лекарственному препарату с МНН «Цефтриаксон» соответствуют лекарственные препараты с различными торговыми наименованиями различных производителей, а именно, «Цефтриаксон» производителя РУП «Белмедпрепараты», Беларусь, «Роцефин» производителя «Ф.Хоффманн-Ля Рош Лтд», Швейцария, «Азаран» производителя «Хемофарм А.Д.», Сербия, что свидетельствует о том, что описание объекта данной закупки не приводит к сокращению числа участников закупки и ограничению конкуренции. Таким образом, доводы подателя жалобы не нашли своего подтверждения.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данного электронного аукциона, были выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Комиссией Новосибирского УФАС России при анализе описания объекта закупки было установлено, что по позиции с МНН «Ванкомицин» заказчик установил следующие требования: «лекарственная форма, дозировка, количество единиц в упаковке, активные вещества (при необходимости): лиофилизат для приготовления р-ра для инфузий 1 г, № 10 (индивидуальная упаковка), единица измерения: флак, кол-во: 130». Однако на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель заказчика пояснил, что при указании единиц измерения была допущена ошибка, предполагалось указание «упаковка», общее количество флаконов, необходимых к поставке, должно составить не 130, а 1300, или 130 упаковок по 10 флаконов. Таким образом, заказчиком нарушен п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ.

Кроме того, установленное заказчиком требование ввело в заблуждение участника закупки, подавшего заявку № 3, поскольку данным участником было предложено 130 флаконов лекарственного препарата с МНН «Ванкомицин», что соответствует требованиям аукционной документации, однако единая комиссия заказчика в нарушение ч.3 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ отказала данной заявке на участие в электронном аукционе на основании п.2 ч.4 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ, обосновав отказ необходимостью поставки 130 упаковок.

В соответствии с описанием объекта закупки, на момент поставки остаточный срок годности товара должен быть, в том числе, в случае общего срока годности от 1-го до 3-х лет – не менее 12 месяцев, однако по лекарственному препарату с МНН «Цефтриаксон» заказчиком установлено следующее требование к остаточному сроку годности: «не менее 19 месяцев», кроме того, заказчиком установлен безальтернативный срок годности данного препарата, а именно, «2 года».

Таким образом, заказчиком в нарушение п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ в описании объекта закупки размещена противоречивая информация относительно остаточного срока годности товара на момент поставки, а также безальтернативные требования к сроку годности, способные привести к ограничению количества участников закупки.

При анализе заявки ООО «Медтрейд» (заявка № 2), признанной единой комиссией заказчика победителем электронного аукциона, Комиссией Новосибирского УФАС России было установлено, что в первой части заявки данный участник предложил к поставке по позиции с МНН «Ванкомицин» лекарственный препарат с торговым наименованием «Ванкомицин» со следующими характеристиками: «лиофилизат для приготовления р-ра для инфузий...», однако во второй части заявки приложено регистрационное удостоверение на лекарственный препарат с торговым наименованием «Ванкомицин», но с иной лекарственной формой, а именно, «порошок для приготовления раствора для инфузий». Таким образом, вторая часть данной заявки не содержит регистрационное удостоверение на представленный в первой части заявки лекарственный препарат «Ванкомицин» в лекарственной форме «лиофилизат», единая комиссия в нарушение ч.2 ст.69 ФЗ № 44-ФЗ неправоммерно приняла решение о соответствии заявки ООО «Медтрейд» (заявка № 2) требованиям аукционной документации.

В соответствии с письмом ФАС России №АК/28644/15 от 09.06.2015г. одним из наиболее типичных примеров ограничения количества участников закупки лекарственных препаратов является указание в документации закупки терапевтически не значимых характеристик, соответствующих конкретным торговым наименованиям лекарственных препаратов, без возможности поставки эквивалентного товара, в том числе, указание конкретных лекарственных форм препаратов, предназначенных для парентерального (инъекционного) введения («лиофилизат», «порошок», «лиофилизированный порошок», «концентрат», «раствор», «суспензия» и т.д.).

Заказчиком в аукционной документации установлены требования к конкретным лекарственным формам лекарственных препаратов, а именно, «лиофилизат для приготовления раствора для инфузий» (МНН «Ванкомицин»), «порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения» (МНН «Цефтриаксон»), однако возможность поставки лекарственных препаратов в эквивалентных лекарственных формах не установлена, что в нарушение п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ способно привести к ограничению количества участников закупки.

В соответствии с ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.45 ФЗ № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. Однако заказчиком в нарушение ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что срок действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, должен превышать срок действия контракта ровно на 1 (один) месяц.

Заказчик в аукционной документации указал, что осуществляет данную закупку у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций. Осуществление закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций является ограничением при проведении закупки в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ. Однако заказчик в печатной форме извещения, в форме извещения, формируемом на официальном сайте закупок, а также в аукционной документации указал ограничение в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ как в графе «ограничения в определении поставщика» так и в графе «преимущества».

Согласно ч.4 ст.27 Федерального закона № 44-ФЗ преимущества в соответствии со статьями 28 - 30 ФЗ № 44-ФЗ предоставляются при осуществлении закупок:

- 1) учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы;
- 2) организациям инвалидов;
- 3) субъектам малого предпринимательства;
- 4) социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно п.4 ч.3 ст. 49, п.5 ч.5 ст.63 и п.6 ч.1 ст.73 ФЗ № 44-ФЗ в извещениях о

проведении аукциона, открытого конкурса и запроса котировок указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 ФЗ № 44-ФЗ.

Нормы указанных статей корреспондируют со статьями 28, 29 и 30 ФЗ № 44-ФЗ. Статьи 28, 29 и 30 являются специальными нормами ФЗ № 44-ФЗ, предусматривающими порядок предоставления преимуществ и установления ограничений в закупках.

Статьи 28 и 29 ФЗ № 44-ФЗ прямо предусматривают предоставление преимуществ учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов.

В свою очередь, статья 30 ФЗ № 44-ФЗ прямо предусматривает установление в извещениях об осуществлении закупок ограничений в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации (ч.3 и ч.8 ст.30 ФЗ № 44-ФЗ). Положения статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ не содержат норм о предоставлении каких-либо преимуществ субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. Данное обстоятельство связано с тем, что в случае установления ограничения участия в закупке по статье 30 ФЗ № 44-ФЗ, ее участниками могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации. В связи с этим, предоставление преимуществ субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям перед этими же участниками закупки является абсурдным. Таким образом, предоставление преимуществ, не предусмотренных статьей 30 ФЗ № 44-ФЗ, является деянием, противоречащим нормам ФЗ № 44-ФЗ.

Более того, статьи ФЗ № 44-ФЗ, регламентирующие порядок подачи заявок на участие в открытом конкурсе, электронном аукционе, запросе котировок (ст.51, ст.66, ст.73), предусматривают представление в заявках документов, подтверждающих получение преимуществ только по статьям 28, 29 ФЗ № 44-ФЗ. При этом, в данных статьях установлено требование о предоставлении в заявке участника закупки декларации о принадлежности участника закупки к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ.

Совокупность указанных норм свидетельствует о невозможности предоставления преимуществ в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ и указание о возможности предоставления преимуществ вводит участников закупок в заблуждение, не соответствует вышеуказанным положениям законодательства.

Части 5 и 6 ст.30 ФЗ № 44-ФЗ устанавливают требование к поставщику, не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций с указанием в контракте объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Данные положения не предусматривают каких-либо преимуществ субъектам малого предпринимательства или социально

ориентированным некоммерческим организациям перед другими участниками закупки, а трактуют условие исполнения заключенного контракта в части привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций.

Кроме того, в соответствии с ч.1 ст.21 ФЗ № 44-ФЗ планы-графики содержат перечень закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на финансовый год и являются основанием для осуществления закупок.

Согласно ч.2 ст.21 ФЗ № 44-ФЗ планы-графики формируются заказчиками в соответствии с планами закупок.

Согласно ч.11 ст.21 ФЗ № 44-ФЗ заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены.

В соответствии с ч.2 ст.112 ФЗ № 44-ФЗ заказчики размещают в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планы-графики размещения заказов на 2014 - 2016 годы по правилам, действовавшим до дня вступления в силу ФЗ № 44-ФЗ, с учетом особенностей, которые могут быть установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Согласно п.2 Приказа Минэкономразвития России № 182, Казначейства России № 7н от 31.03.2015г. «Об особенностях размещения в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планов-графиков размещения заказов на 2015 - 2016 годы» планы-графики подлежат размещению на официальном сайте не позднее одного календарного месяца после принятия закона (решения) о бюджете.

Согласно п.5 указанного Приказа размещение плана-графика на официальном сайте по форме планов-графиков размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, утвержденной приказом N 761/20н, осуществляется с учетом следующих положений:

2) в соответствующих столбцах, предусмотренных формой планов-графиков, указываются:

е) в столбце 6:

предоставляемые участникам закупки преимущества в соответствии со статьями

28 и 29 Федерального закона № 44-ФЗ (при наличии таких преимуществ);

информация об ограничениях, связанных с участием в закупке только субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, либо об установлении требований к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии со статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ (при наличии таких ограничений или требований).

Таким образом, с учетом совокупности вышеуказанных норм действующего законодательства о контрактной системе заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики. С учетом вышеуказанных обязательных особенностей размещения планов-графиков на официальном сайте заказчика при осуществлении закупок у субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций указывают информацию об ограничениях, связанных с участием в закупке только субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии со статьей 30 ФЗ № 44-ФЗ. А при наличии преимуществ указывают преимущества в соответствии со статьями 28 и 29 ФЗ № 44-ФЗ. Таким образом, заказчик нарушил ст.30 ФЗ № 44-ФЗ.

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 «СаТиКом» на действия заказчика – государственного бюджетного учреждения здравоохранения Новосибирской области «Городская больница № 3» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Ванкомицин, Цефтриаксон) на 1 полугодие 2016 г. (извещение № 0351300023415000212) необоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим п.1 ч.1 ст.33, ст.30, ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ.
3. Признать единую комиссию нарушившей ч.3 ст.67, ч.2 ст.69 ФЗ № 44-ФЗ.
4. Выдать заказчику и единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.
5. Передать материалы уполномоченному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-492

об устранении нарушения законодательства в сфере закупок

09 декабря 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;
Газизов М.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Соловьев А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании своего решения №08-01-490 от 09.12.2015г. по жалобе ООО «СаТиКом» на действия заказчика – ГБУЗ НСО «ГБ №3» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Ванкомицин, Цефтриаксон) на 1 полугодие 2016 г. (извещение № 0351300023415000212),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок заказчику – ГБУЗ НСО «ГБ №3» необходимо:

1. Прекратить нарушение п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, надлежащим образом формировать описание объекта закупки в соответствии с потребностями заказчика, прекратить устанавливать в описании объекта закупки требования, ограничивающие количество участников закупки, в частности, относительно конкретных лекарственных форм без возможности поставки лекарственных препаратов в эквивалентных лекарственных формах, прекратить устанавливать срок годности товара в виде конкретного срока, прекратить размещать противоречивую информацию относительно остаточного срока годности товара.
2. Прекратить нарушение ст.30 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, прекратить устанавливать в аукционной документации преимущества участникам закупки, не предусмотренные указанной статьей ФЗ № 44-ФЗ.
3. Прекратить нарушение ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, устанавливать срок действия банковской гарантии в соответствии с требованиями действующего законодательства.
4. Внести изменения в документацию об электронном аукционе № 0351300023415000212 в соответствии с решением № 08-01-490 от 09.12.2015г. и настоящим предписанием.
5. Продлить сроки подачи заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Для устранения нарушения законодательства в сфере закупок единой комиссией заказчика необходимо:

1. Прекратить нарушать ч.3 ст.67 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, прекращать отказывать в допуске к участию в электронном аукционе первым частям заявок, соответствующим требованиям аукционной документации.
2. Прекратить нарушение ч.2 ст.69 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, прекращать признавать соответствующими требованиям аукционной документации заявки, не соответствующие данным требованиям, содержащие недостоверную информацию.
3. Отменить решения единой комиссии, зафиксированные во всех протоколах по

данному электронному аукциону.

Для устранения нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок электронной площадке ООО «РТС-тендер» обеспечить возможность исполнения решения № 08-01-490 от 09.12.2015г. и настоящего предписания.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания заказчику сообщить в адрес Новосибирского УФАС России в срок до 28.12.2015г. 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.