

## РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы № 060/07/3-15/2021

26 января 2021 года

г. Псков

Резолютивная часть решения объявлена 22 января 2021 года

Решение в полном объеме изготовлено 26 января 2021 года

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области (далее – Комиссия Псковского УФАС России) в составе:

Зам. председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...»,

членов Комиссии: главного государственного инспектора отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...», главного специалиста – эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России «...»,

в присутствии представителя заявителя - «...»,

в присутствии представителя Заказчика – «...» по доверенности № 02/19 от 12.02.2019,

рассмотрев посредством систем видео-конференц-связи с использованием личных устройств доступа жалобу на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Псковской области «Стоматологическая поликлиника» при проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых медицинских перчаток (извещение на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32009872828),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области

поступила жалоба ИП «...» (далее - Заявитель) (Вх. № 21з от 14.01.2021) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Псковской области «Стоматологическая поликлиника» при проведении аукциона в электронной форме на поставку одноразовых медицинских перчаток (далее – аукцион) (извещение на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32009872828).

Заявитель обжалует следующие действия заказчика:

- установление требований, не предусмотренных действующим законодательством.

30.12.2020 в Единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> было опубликовано извещение № 32009872828:

Дата начала срока подачи заявок - 31.12.2020,

Дата и время окончания подачи заявок - 15.01.2021 в 09:00,

Дата подведения итогов - 20.01.2021.

Начальная (максимальная) цена предмета закупки – 992 000,00 руб.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме № 32009872828-01 на участие было подано 3 заявки.

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона от 20.01.2021 № 32009872828-03 победителем признано ЗАО НПО «Г».

Комиссия Псковского УФАС России, рассмотрев представленную жалобу и документы, в соответствии с частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, признала их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.

В связи с рассмотрением жалобы, Псковским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заявителю, заказчику, оператору электронной площадки было направлено уведомление от 18.01.2021 о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (Исх. № 105/ДТ).

Информация о поступлении жалобы была размещена на официальном сайте Псковского УФАС России: <http://pskov.fas.gov.ru/> в разделе «База решений».

На заседании комиссии велась аудиозапись, приобщенная к материалам настоящей жалобы.

В своей жалобе заявитель указывает на следующие факты:

Заказчик в пункте 6. Перечень документов, представляемых участниками

закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям в подпункте 7) установил необходимость наличия «копии лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения) и (или) наличие лицензии на производство лекарственных средств (в случае, если участник закупки является производителем предлагаемых лекарственных средств)». Данные требования, по мнению Заявителя, являются незаконными, так как медицинские изделия - перчатки нитриловые и латексные не являются лицензируемым товаром. Исходя из текста жалобы, Заказчиком неправомерно ограничена возможность участия в аукционе, поскольку предмет закупки не является лекарственным препаратом, медицинским средством.

Представитель Заказчика, присутствующая на рассмотрении жалобы, по доводам жалобы пояснила, что требования о наличии лицензии внесены в документацию ошибочно, за образец была взята документация по приобретению антисептиков, кроме того указала, что до истечения срока подачи заявок от участников закупки не поступило ни одного запроса на дачу разъяснений. На момент окончания срока подачи заявок было подано три заявки, все три заявки допущены.

**Изучив материалы жалобы, выслушав пояснения представителей заявителя, заказчика, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Псковского УФАС России приходит к следующим выводам:**

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

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров предусмотрен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ).

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены в результате нарушения

порядка организации и проведения торгов.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным Протоколом от 28.12.2020 года № 03/НС (далее - Положение о закупке), реестровая запись ЕИС № 1120005566.

Согласно ст. 3.1 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются в том числе путем проведения аукциона (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион).

Согласно ч. 18 ст. 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении аукциона и документацию о закупке не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках 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.

На основании п. п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно п. 7 ч. 6.1.2 раздела 6 аукционной документации в составе второй части заявки представляется копия лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения) и (или) наличие лицензии на производство лекарственных средств (в случае, если участник закупки является производителем предлагаемых лекарственных средств).

Таким образом, Заказчиком установлено требование о наличии у участника лицензии на осуществление фармацевтической деятельности («оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения») или на производство лекарственных средств.

В соответствии с п. 47 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

Пунктом 33 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) установлено, что фармацевтическая деятельность включает в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Постановлением Правительства от 22.12.2011 № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» утверждено Положение о лицензировании фармацевтической деятельности (далее - Положение).

Положение устанавливает порядок лицензирования фармацевтической

деятельности, осуществляемой юридическими лицами, включая организации оптовой торговли лекарственными средствами, аптечные организации, ветеринарные аптечные организации, а также медицинские организации и их обособленные подразделения (центры (отделения) общей врачебной (семейной) практики, амбулатории, фельдшерские и фельдшерско-акушерские пункты), расположенные в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации (далее соответственно - медицинские организации, обособленные подразделения медицинских организаций), ветеринарные организации, и индивидуальными предпринимателями.

Приложение к Положению содержит перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения:

1. Оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения
2. Хранение лекарственных средств для медицинского применения
3. Хранение лекарственных препаратов для медицинского применения
4. Перевозка лекарственных средств для медицинского применения
5. Перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения
6. Розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения
7. Отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения
8. Изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения

Поставка медицинских перчаток не относится к фармацевтической деятельности.

Таким образом, согласно позиции Минфина реализация лекарственных средств - фармацевтическая деятельность, реализация прочей продукции - не фармацевтическая деятельность, а обычная розничная торговля, несмотря на специфические свойства данной продукции (например, изделия медицинского назначения, в том числе перчатки).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика усматривается

нарушение пункта 1 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Частью 7 статьи 7.32.3 КоАП предусмотрена административная ответственность за несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц «требований» к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг.

Учитывая изложенные обстоятельства Комиссия Псковского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания об аннулировании торгов.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия Псковского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП «...» обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание об аннулировании торгов.
4. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Зам. председателя Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

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