

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–204/2020

Резолютивная часть решения оглашена 28.10.2020 года

В полном объеме решение изготовлено 30.10.2020 года
Тюмень

Г.

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

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
Члены комиссии:	<...>	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–204/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью

«Алькорус-Фарм» (далее также – Заявитель, Общество) на действия автономного стационарного учреждения социального обслуживания населения Тюменской области «Лесновский психоневрологический интернат» (далее также – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов для медицинского применения (далее также – Товар) реестровый номер извещения: 32009538613 (далее также – Закупка), в присутствии

представителя Заявителя:

<...>;

представителя Заказчика:

<...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 20.10.2020 г. поступила жалоба (вх. № 10586) ООО «Алькорус-Фарм» на действия АСУСОН ТО «Лесновский психоневрологический интернат» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов для медицинского применения (реестровый номер извещения: 32009538613).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, 22.10.2020 г. в 17:08 информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена

на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/110037>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России 22.10.2020 г. в 16:27 в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/7854) о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Из довода жалобы следует, что Заявитель необоснованно признан закупочной комиссией Заказчика победителем данной закупочной процедуры, а именно ему предоставлено неправомерное преимущество перед другим участником Закупки в результате применения Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 г. № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее – Постановление № 925) путём снижения предложенной Обществом цены исполнения договора на 15 %, при том, что предложенные Заявителем к поставке товары не являются исключительно российского происхождения.

Представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что признание закупочной комиссией Заказчика победителем Закупки участника – ООО «Алькорус-Фарм» полностью соответствует требованиям положений действующего законодательства Российской Федерации.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках), 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 утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следует отметить, что вышеуказанное законодательное требование сформулированное, в том числе, в п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках продублировано пп. «а» и «б» п. 2.6 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АСУСОН ТО «Лесновский психоневрологический интернат» (далее – Положение, Положение о закупке), утверждённого протоколом заседания Наблюдательного совета от 15.09.2020 г. № 22 (новая редакция) и размещённого 15.09.2020 г. на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Таким образом, с учётом изложенного, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам Закупки и перечень документов, представляемых участниками Закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Как установлено материалами дела, 30.09.2020 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32009538613) и на сайте оператора электронной площадки – общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по адресу: <https://www.rts-tender.ru/>, Заказчиком было размещено Извещение № 577 о проведении запроса котировок цен в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (далее – Извещение).

Дата подведения итогов: 08.10.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 325 630,43 руб.

Протоколом рассмотрения заявок от 08.10.2020 г. (скреплённого личными подписями членов закупочной Заказчика) зафиксировано, что на участие в Закупке подано и допущено две заявки:

- ООО «Алькорус-Фарм» с предложением о цене исполнения договора – 321 516,89 руб.;
- ООО «Мир Здоровья» с предложением о цене исполнения договора – 309 577,13 руб.,-

где в результате применения Постановления № 925 предложенная Обществом цена была снижена на 15 % и составила 273 289,36 руб., вследствие чего данный участник, в соответствии с п. 3.2 и п. 20.8.3 Положения признан победителем указанной закупочной процедуры.

В соответствии с п. 20.1 Положения, под запросом котировок в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором электронной площадки на электронной площадке, при которой информация о закупке сообщается неограниченному кругу лиц путём размещения в ЕИС извещения о проведении запроса котировок в электронной форме и при которой победителем запроса котировок признаётся участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно п. 3.2 Положения и п. 2 Постановления № 925, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путём проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признаётся лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Пунктом 20.4 Положения определено, что извещение о запросе котировок в электронной форме должно содержать условия предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

По смыслу п. «а» и п. «г» раздела «Приоритет товаров российского происхождения» Извещения (стр. 8 – 9) участнику Закупки для получения соответствующего приоритета необходимо указать (задекларировать) в своей заявке (в соответствующей её части, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров, при этом отсутствие такого указания будет являться основанием для рассмотрения такой заявки, как заявки содержащей предложение о поставке иностранных товаров.

Вместе с тем, согласно абз. 7 раздела «Общие условия проведения Закупки» (стр. 10) котировочная комиссия не рассматривает и отклоняет котировочные заявки, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении и документации о проведении запроса

котировок цен в электронной форме (приложения к извещению запроса котировок № 1, форма №1, форма №2, форма №3).

В соответствии с абз. 1 и 2 п. 20.5 Положения, заявка на участие в запросе котировок в электронной форме состоит из одной части, включающей в себя документы и информацию, установленные в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, в том числе о предлагаемых товаре, работе, услуге, и предложения участника закупки о цене договора. Такая заявка представляется согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно абз. 3 раздела «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки» (стр. 4), котировочная заявка должна содержать наименование и конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, и указание на товарный знак (при наличии).

Разделом «Описание предмета закупки» Извещения (стр. 2) определено, что качественные и количественные характеристики Товара указаны в Приложении №1 к Извещению (далее – Техническое задание).

Так, Техническим заданием Извещения приведена таблица, содержащая 83 конкретных наименования объекта закупки (товара), его количество, необходимое к поставке и начальную (максимальную) цену единицы Товара.

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России по рассмотрению данной жалобы представитель Заявителя пояснил, что как минимум п. 3 перечня необходимого к поставке Товара Технического задания Извещения (далее – Перечень), содержит требование к поставке торгового наименования иностранного производителя, ввиду чего предоставление какому-либо участнику Закупки приоритета в соответствии с Постановлением № 925 является невозможным.

Пунктом 3 Перечня определено, что Заказчику необходим к поставке лекарственный препарат – Амоксиклав 500 мг + 25 мг № 15 в количестве 20 единиц.

Амоксиклав – торговое наименование полусинтетического антибиотика широкого спектра действия, с международное непатентованным наименованием (далее – МНН) – Амоксициллин (в том числе клавулановая кислота), производства – Словения (держатель регистрационного удостоверения – Словения).

При этом, из содержания закупочной документации и представленных Заказчиком в материалы дела документов и сведений, а также пояснений его представителя не представляется возможным достоверно установить обоснованную потребность АСУСОН ТО «Лесновский психоневрологический

интернат» исключительно в лекарственном препарате – Амоксиклав 500 мг + 25 мг № 15.

Между тем, ММН – Амоксициллин входит в состав следующих торговых наименований сопоставимых по дозировке, установленной п. 3 Перечня: Амосин (Россия), Экобол (Россия), Пилобакт АМ (Индия) и т.д.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС считает, что все лекарственные препараты, имеющие в своем составе одно МНН, эквивалентные по способу применения (лекарственная форма) и дозировке, формируют один товарный рынок с учётом показаний к применению и противопоказаний, указанных в инструкции по медицинскому применению, что также подтверждается позицией Федеральной антимонопольной службы, отражённой в содержании письма ФАС России от 23.01.2018 г. № ИА/3737/18 «О формировании документации на закупку лекарственных препаратов с МНН «Саламетерол+Флутиказон».

В соответствии с п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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.

Пунктом 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках установлено, что в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что Техническое задание Извещения, сформированное Заказчиком устанавливает неправомерные требования к конкретным фирменным наименованиям, необходимых к поставке лекарственных препаратов (Амоксиклав, Баралгин (МНН – Метамизол натрия) и т.д.) без возможности поставки эквивалентного товара, что является нарушением п. 2 и 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках и противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Вместе с тем, необходимо отметить, что из совокупного толкования требований установленных абз. 7 раздела «Общие условия проведения Закупки» (стр. 10), п. «а» и п. «г» раздела «Приоритет товаров российского происхождения» Извещения (стр. 8 – 9) и содержания Технического задания Документации следует, что участник Закупки не имеет возможности внести изменения в Приложения № 1 (предложение о товаре) по причине установленной Заказчиком неизменности вида данной формы (в случае его

изменения следовало бы отклонение), следовательно, требование об указании страны происхождения товара в соответствующей части заявки (предложение о товаре) является противоречивым и заведомо неисполнимым.

Согласно п. 20.8.3 Положения, победителем в проведении запроса котировок в электронной форме признаётся участник, подавший котировочную заявку, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме, и в которой указана наиболее низкая цена договора.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Таким образом, исходя из вышепроведённого анализа закупочной документации Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что с учётом обязательных позиций необходимого к поставке Товара иностранного производства без возможности поставки эквивалента, а также фактической невозможности указания в составе заявки страны происхождения Товара (в соответствии с абз. 7 раздела «Общие условия проведения Закупки» (стр. 10) такая заявка подлежала бы отклонению), предоставление какому-либо участнику Закупки приоритета в соответствии с Постановлением № 925 является объективно невозможным, что, в свою очередь нарушает принцип информационной открытости (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) и говорит о неправомерности действий закупочной комиссии Заказчика, направленных на признание победителем участника – ООО «Алькорус-Фарм» в результате снижения предложенной им цены на 15 %, следовательно, довод жалобы Заявителя является обоснованным.

Исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении АСУСОН ТО «Лесновский психоневрологический интернат» ч. 1 ст. 2, п. 1, 2 ч. 1, ч. 6, п. 1, 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов для медицинского применения

(реестровый номер извещения: 32009538613), выразившемся:

- в неправомерном признании победителем рассмотренной закупочной процедуры участника – ООО «Алькорус-Фарм»;
- в установлении в Техническом задании Извещения обязательных позиций необходимого к поставке Товара иностранного производства с конкретным торговым наименованием (Амоксиклав, Баралгин и т.д.) без возможности осуществления поставки эквивалента;
- в установлении в Извещении противоречивых требований о возможности применения положений Постановления № 925, при установленной необходимости поставки товаров иностранного производства, а также фактической невозможности указания страны происхождения в Приложении № 1, являющимся неизменной формой.

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об отмене Протокола рассмотрения заявок от 08.10.2020 г., внесении изменений в Извещение и продлении срока подачи заявок в соответствии с требованиями п. 14.3.4 Положения о закупке Заказчика.

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Алькорус-Фарм» на действия автономного стационарного учреждения социального обслуживания населения Тюменской области «Лесновский психоневрологический интернат» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов для медицинского применения (реестровый номер извещения: 32009538613) **обоснованной**.

2. Признать в действиях АСУСОН ТО «Лесновский психоневрологический интернат» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 1, 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АСУСОН ТО «Лесновский психоневрологический интернат» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учётом принятого решения, путём отмены протокола, внесения изменений в закупочную документацию и продления срока подачи заявок.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.