

РЕШЕНИЕ

Дело № 021/07/3-437/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 31 мая 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме 02 июня 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 10 в составе:

"..."

при участии представителей от:

заказчика – автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики (далее – Заказчик) – "..."

в отсутствие представителя заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Медикэр», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) посредством видео-конференц-связи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Медикэр» (далее — ООО «Медикэр», Заявитель) на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме на поставку противоопухолевых средств (Паклитаксел) (№ 3231237723),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступила жалоба ООО «Медикэр» на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку противоопухолевых средств (Паклитаксел) (№ 3231237723).

В жалобе Заявитель указал следующие доводы:

- ответ заказчика на запрос ООО «Медикэр» об отказе в пересчете количества

действующего вещества противоречит п. 2 части Технического задания, поскольку лекарственный препарат Паклитаксел с определенным объемом наполнения флакона в некратной эквивалентной дозировке не препятствует к использованию препарата по показаниям, установленным в официальных инструкциях по медицинскому применению;

- Заказчик, установив требования к различным объемам наполнения лекарственного препарата МНН: Паклитаксел, нарушает ч. 1 ст. 3 223-ФЗ, п.1 ч. 1 ст 17 135-ФЗ.

Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание для устранения допущенного нарушения.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - 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.

В силу части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия приходит к следующему.

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 частью 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Частью 2 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики, утвержденным решением Наблюдательного совета Автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики от 27.04.2023 (протокол N 4) (далее - Положение о закупке).

Заказчиком 12.05.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru. размещено извещение № 32312377723 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку противоопухолевых средств (Паклитаксел), с начальной (максимальной) ценой договора 22 901 899,00 рублей.

В соответствии с частью 10 статьи 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 Разделу 3. Технической части аукционной документации к поставке требуется:

| № п/п | ОКПД2 | Международное непатентованное наименование | Форма выпуска, дозировка | Предельная отпускная цена лекарственных препаратов | Ед. изм | Кол-во |
|-------|--------------|--|--|--|---------|--------|
| 1. | 21.20.10.211 | Паклитаксел | концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, 50 мл №1 | зарегистрирована | уп | 4300 |
| 2. | 21.20.10.211 | Паклитаксел | концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, 25 мл №1 | зарегистрирована | уп | 550 |
| 3. | 21.20.10.211 | Паклитаксел | концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, 16,7 мл №1 | зарегистрирована | уп | 550 |

Требования заказчика, установившего в аукционной документации форму выпуска, дозировку товара с определенным объемом наполнения флакона, которые ему необходимы для осуществления деятельности, в силу своих потребностей, не противоречат положениям Закона о закупках, так как при формировании требований к техническим и функциональным характеристикам товара заказчик учитывает необходимость конечного результата - обеспечение лечебного учреждения необходимым товаром.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчик вправе включить в аукционную документацию такие качественные, технические и функциональные характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных функций. При этом заказчик вправе детализировать предмет закупок.

Относительно довода жалобы представитель заказчика пояснил, что Заказчик указал все эквивалентные дозировки, которые соответствуют его потребностям и которые потенциальный участник закупки может предложить к поставке.

Требования к закупаемому лекарственному препарату с международным

непатентованным наименованием «Паклитаксел», установлены в строке 2 таблицы Раздела 3. ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ документации о проведении аукциона в электронной форме «Техническое задание», а именно: «концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, 25 мл №1» в количестве 550 упаковок.

Заявителем, в свою очередь, предлагается лекарственный препарат «Паклитаксел, концентрат для приготовления раствора для инфузий 6мг/мл (260мг) 43,3мл флаконы 1 пачки картонные», что не соответствует требованиям п. 27 и п.13. Раздела 2 аукционной документации «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» документации о проведении аукциона в электронной форме. Т.к. требуемое значение, «концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, 25 мл №1», что не соответствует функциональным характеристикам (потребительским свойствам), указанным в настоящей документации, и нарушает требования инструкции по заполнению первой части заявки на участие в электронном аукционе.

При назначении лекарственного препарата учитывается вес пациента.

При использовании лекарственного препарата Паклитаксел концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, (260мг) 43,3 мл №1 в среднем на пациента идет расход до 2 флаконов для достижения средней дозы, то есть объем подлежащего утилизации препарата колеблется от 187,5 до 257,5 мг. Применение препарата Паклитаксел в лекарственной форме - концентрат для приготовления раствора для инфузий 6мг/мл 25 мл (150 мг) минимизирует объем невостребованной дозы, подлежащей утилизации от 37,5 мг до 117,5 мг.

Заявленная процедура на закупку препарата Паклитаксел в лекарственной форме - концентрат для приготовления раствора для инфузий 6мг/мл 25 мл (150 мг) позволяет минимизировать объем препарата, подлежащий утилизации. Тем самым, рационально использовать лекарственный препарат.

Таким образом, Заказчиком обоснована потребность именно в той дозировке, которая указана в Разделе 3 Технической части аукционной документации.

Заявитель же предлагает к поставке товар с иным количеством действующего вещества в единице объема.

По данной закупке на участие было подано 6 заявок, ограничение конкуренции со стороны Заказчика не выявлено.

Также Заказчиком представлено в Управление два коммерческих предложения, поступивших к нему в ответ на его запросы, в которых к поставке предлагался товар, соответствующий требованиям заказчика (коммерческое предложение от 10.05.2023 № 3423, коммерческое предложение от 12.05.2023 № ПР-оо-005835). Были предложены товары двух производителей: АО «Фармасинтез-Норд» (Россия), ООО «Верофарм» (Россия).

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 N 11017/10 по делу N А06-6611/2009 основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта

которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки. Включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Законодательство допускает самостоятельное формирование заказчиком своей закупки, исходя из его потребностей. При описании товара заказчик вправе указывать характеристики товара, требования к объекту закупок, которые являются определяющими для него, он не лишен возможности более точно и четко указывать требования к закупаемому товару. Указанный вывод подтверждается и позицией Верховного суда Российской Федерации, изложенной в пункте 1 "Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017).

В данном случае в рамках формирования закупки заказчик руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением им основной деятельности; заказчиком учитывалась необходимость конечного результата.

Заказчик не имеет возможность установить требования к техническим, качественным характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок.

При этом Закон о закупках не обязывает Заказчика при определении характеристик поставляемого товара в аукционной документации устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, маркам товара.

Исходя из материалов дела, пояснения представителей, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что действия заказчика не нарушают требования законодательства о закупках.

Относительно довода Заявителя о том, что ответ заказчика на запрос ООО «Медикэр» противоречит п. 2 части Технического задания, Комиссия Чувашского УФАС установила следующее.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Разъяснения положений документации о конкурентной закупке не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора (часть 4 статьи 3.2 Закона о закупках).

Изучив представленные материалы, Комиссия Чувашского УФАС России установила, что Заказчиком предоставлено разъяснение положения документации в сроки, удовлетворяющие требованиям Закона о закупках. При этом указанные

разъяснения не изменяет предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Таким образом, предоставленное Заказчиком разъяснение не противоречит требованиям Закона о закупках, документации и Положения о закупке, в связи с чем Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что довод жалобы не нашел своего подтверждения.

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 настоящим Федеральным законом.

На основании вышеизложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Медикэр» на действия заказчика - автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку противоопухолевых средств (Паклитаксел) (№ 3231237723) необоснованной.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

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

