

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 42/07/18.1-383/2019

«25 марта 2019 г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб в составе (далее – Комиссия):

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ КОКБ (доверенность от 06.02.2019 г. б/н),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу **ООО «ТД «ВИАЛ»** и материалы жалобы №42/07/18.1-383/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (далее – ООО «ТД «ВИАЛ», Заявитель) (вх. № 1305э от 14.03.2019 г.) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (далее – ГАУЗ «КОКБ», Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, 06.03.2019 г. под № 31907611408 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком в документации неправомерно включены следующие требования:

- необоснованные требования к характеристикам товара, а именно: «Упаковка: флакон не менее 2,18 г № 100», чем и определил возможность поставки только препарата конкретного производителя, поставить эквивалентную продукцию не представляется возможным, что в свою очередь указывает на ограничение конкуренции.
- необоснованные требования по сроку годности лекарственных препаратов;
- не разумный срок оплаты поставляемого товара в течение 540 календарных дней с момента поставки.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 18.03.2019 г. № 05/2969 рассмотрение жалобы № 42/07/18.1-383/2019 было назначено на 25.03.2019 г. на 15 часов 00 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В связи с тем, что ООО «ТД «ВИАЛ» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 42/07/18.1-383/2019, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

25.03.2019 г. на заседании Комиссии представитель ГАУЗ КОКБ не согласился с доводами заявителя. Подробно доводы ГАУЗ КОКБ изложены в возражениях на жалобу (вх. № 1762 от 22.03.2019).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 42/07/18.1-383/2019 и заслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

08.11.2018 г. наблюдательным советом ГАУЗ КОКБ утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КОКБ (далее – Положение).

Согласно подпункту 1.1 пункта 1 подраздела 6 раздела 1 Положения запрос котировок в электронной форме относится к конкурентным способам закупки.

Согласно пункту 1 подраздела 1 раздела 5 Положения под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В соответствии с пунктом 2 подраздела 1 Раздела 5 Положения Заказчик вправе осуществлять закупки путем проведения запроса котировок в электронной форме в соответствии с положениями настоящего раздела при условии, что начальная (максимальная) цена договора не превышает 7 млн. руб. при осуществлении закупок в соответствии со статьей 3.4. Закона №223-ФЗ.

Победителем признается соответствующий требованиям извещения о закупке участник запроса котировок в электронной форме, предложивший наиболее низкую цену договора пункт 3 подраздела 1 Раздела 5 Положения.

Согласно пункту 4 подраздела 1 Раздела 5 Положения при проведении запроса котировок в электронной форме Заказчик не составляет документацию о закупке.

В соответствии с пунктом 5 подраздела 1 Раздела 5 Положения Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно подпункту 2 пункта 1 подраздела Раздела 5 в извещение о проведении запроса котировок в электронной форме должны быть включены сведения, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и 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, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в

документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В Разделе 8 Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств (далее – Извещение) «Описание объекта закупки» установлены требования к техническим характеристикам товара, работы, услуги:

№ п/п	Наименование МНН	Характеристики товара
1	Цефоперазон+Сульбактам	Препарат представляет собой порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения. 1 флакон содержит цефоперазон натрия эквивалентный 1г цефоперазона и сульбактам натрия эквивалентный 1г сульбактама. Упаковка: по 2,18г порошка во флаконе бесцветного стекла, укупоренном резиновой пробкой, обкатанном алюминиевым колпачком. По 100 флаконов вместе с инструкцией по применению в пачке картонной. В 1мл раствора для внутривенного введения содержится транексамовая кислота 100мг.
2	Транексамовая кислота	Упаковка: по 5мл в ампуле нейтрального стекла. По 5 ампул в контурной ячейковой упаковке. По 2 контурные ячейковые упаковки вместе с инструкцией по применению в картонной пачке.

ГАУЗ КОКБ на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, включающая в себя извещение с проектом договора.

Дата и время окончания подачи заявок 15.03.2019 в 05:00 (МСК+4).

Дата рассмотрения заявок 15.03.2019 в 10:00 (МСК+4).

Дата подведения итогов 15.03.2019 в 10:00 (МСК+4).

Проанализировав Извещение, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО «ТД «ВИАЛ» на основании следующего:

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о

закупках) положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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, 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;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В пункте 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и 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, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с разделом 02.04.02. Отраслевого стандарта ОСТ 91500.05.0002-2001 «Государственный информационный стандарт лекарственного средства. Основные положения», утвержденного Приказом Минздрава Российской Федерации от 26.03.2001 № 88 инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов – это официальный документа, содержащий информацию о лекарственном препарате, необходимую для его эффективного и безопасного применения.

Согласно пояснений Заказчика в документации указаны характеристики лекарственных средств согласно инструкции по медицинскому применению. Указаны характеристики лекарственных средств которые отвечают потребностям Заказчика и необходимы для выполнения соответствующей функции.

Таким образом, Заказчик обязан руководствоваться инструкцией на лекарственные средства при описании объекта закупки, а также обязан обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что декларируется пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлен, что указание Заказчиком в Извещении конкретных требований к поставляемым товарам не ограничивает количество участников размещения закупки, так как извещение о проведении запроса котировок в электронной форме не содержит указаний на фирменное наименование, место происхождения товара или наименование производителя, а также иных требований к товару, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Все участники закупки имеют равные условия, при подаче заявки и могут предлагать к поставке товары, полностью соответствующие Извещению. В Извещении также отсутствует требование о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в данной закупке подана 3 заявки, из которых 1 заявку отклонили, соответственно участники закупки, имеют возможность поставить препарат, соответствующий условиям извещения.

Комиссия приходит к выводу, что законодательство не обязывает заказчика при определении характеристик предлагаемого к поставке товара устанавливать в документации такие характеристики, которые соответствовали бы всем производимым видам (типам) лекарственных средств.

Следовательно, поставку лекарственного препарата, являющегося предметом закупки, может осуществить любое лицо, обладающее соответствующей лицензией. Все участники находятся в равных условиях.

Письма ФАС России, на которые ссылается ООО «ТД «Виал» в жалобе при рассмотрении данной жалобы не могут применяться, так как в письме от 09.06.2015

был даны разъяснения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»; письмо от 26.10.2015 г. является ответом контролирующего органа в адрес конкретного заявителя относительно конкретного лекарственного препарата с МНН Меропенем; письмо от 03.02.2016 г. касается вопросов взаимозаменяемости лекарственных средств в рамках отдельного препарата МНН Глатирамера ацетат и не имеет отношения к лекарственным препаратам закупки.

Довод заявителя относительно установления требований к остаточному сроку годности является также является несостоятельным.

Согласно извещению требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работы, услуги:

Остаточный срок годности Срок годности лекарственных препаратов на момент поставки составляет:

Позиция № 1 - не менее 18 месяцев от срока годности, установленного Производителем. Поставка с меньшим сроком по согласованию;

Позиция № 2 - не менее 24 месяцев от срока годности, установленного Производителем.

Поставка с меньшим сроком по согласованию.

Требование к гарантийному сроку включено в инструкцию по применению лекарственного средства и вопрос формирования, обновления резерва лекарственных средств лежит на Заказчике, а также ответственность за здоровье и жизнь пациентов.

В документации установлена возможность согласовать более короткий срок годности, соответственно в данной случае учитываются интересы поставщика.

Относительно довода заявителя не разумного срока оплаты поставляемого товара в течение 540 календарных дней с момента поставки Комиссия установила следующее:

Согласно п. 3 Извещения участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с п. 3 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (вместе с «Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема», «Требованиями к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства») Заказчики, зарегистрированные в Едином государственном реестре юридических лиц после вступления в силу настоящего Положения, применяют настоящее Положение с 1 января года, следующего за годом, в котором такие заказчики были зарегистрированы.

Согласно п. 4 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 14(3) Постановления Правительства РФ № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом "а" пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

На основании вышеизложенного, довод Заявителя о том, что Заказчик при проведении данной закупки, участниками которой могут быть любые лица, обязан в документации установить срок оплаты по договору не более 30 календарных дней, Комиссия считает необоснованным, так как в данной закупки все участвуют на равных условиях.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного **Комиссия, руководствуясь статьей 18.1, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,**

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТД «Виал» на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, извещение № 31907611408, необоснованной.

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.