

06 ноября 2013 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;  
Растворцев С.Н. - главный специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;  
Ухов М.А. - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;

в присутствии представителей «...», рассмотрев жалобу ООО «Б.Браун Медикал» на действия аукционной комиссии ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств до конца 2013 года, средства, действующие на центральную нервную систему, извещение № 0351300025413000210, размещено на сайте 15.10.2013 г, начальная максимальная цена контракта 700 672,00 рублей,

#### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Б.Браун Медикал» с жалобой на действия аукционной комиссии ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств до конца 2013 года, средства, действующие на центральную нервную систему.

Суть жалобы сводится к следующему.

По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме аукционная комиссия заказчика приняла решение отказать ООО «Б.Браун Медикал» в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме.

В качестве причины отказа аукционная комиссия указала следующее, сведения, содержащиеся в первой части заявки, не соответствуют требованиям, установленным в разделе II «техническое задание» аукционной документации, а именно, характеристики товара, установленные заказчиком: состав в 1 мл: пропофол не < 10 мг, масло соевых бобов - не< 50 мг, триглицериды среднецепочечные -не <50 мг, фосфолипиды яичного желтка - не<12 мг, глицерол -не < 22,5 мг, олеиновая кислота не < 0,4-0,8 мг, вода для инъекций до 1 мл. 1%-20,0 № 5.

Характеристики товара, предложенные участником размещения заказа: состав в 1 мл: пропофол 10 мг, масло соевых бобов-50мг, триглицериды средней цепи-50 мг, лецитин яичный-12 мг, глицерол-25 мг, натрия олеат-0,3 мг, вода для инъекций до 1 мл. 1%-20,0 №5.

ООО «Б.Браун Медикал» считает отказ в допуске к участию в открытом аукционе в

электронной форме незаконным и необоснованным так как считает, что предложенный в аукционной заявке препарат «Пропофол-Липуро», полностью соответствуют по фармако-терапевтическим признакам лекарственному средству, указанному заказчиком в разделе II «техническое задание» аукционной документации.

«Пропофол – Липуро», по мнению подателя жалобы, имеет только незначительное расхождение по количеству эмульгатора – «натрия олеат» из состава вспомогательных веществ, которое меньше на 0,1 мг на 1 мл раствора (в разделе II «Техническое задание» содержание олеиновой кислоты в препарате не < 0,4-0,8 мг, а в составе «Пропофола – Липуро» содержится 0,3 мг. «натрия олеата»). Меньшее количество эмульгатора, по мнению подателя жалобы, является преимуществом состава раствора, так как уменьшает количество побочных составляющих, не являющихся действующим веществом. К тому же, полностью отсутствуют какие - либо сравнительные данные в отношении преимущества использования в качестве эмульгатора «натрия олеата» или «олеиновой кислоты».

Указанный перечень вспомогательных веществ, входящих в состав препарата согласно техническому заданию аукционной документации, соответствует, по мнению подателя жалобы, единственному препарату, а именно, «Пропофолу Каби».

На основании вышеизложенного, податель жалобы просит выдать предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

На жалобу поступили возражения от заказчика – ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" следующего содержания.

Закупаемый лекарственный препарат предполагается к использованию в отделениях интенсивной терапии, анестезиологии и реанимации.

На рынке существует два «Пропофола», имеющих в своем составе среднецепочечные триглицериды: «Пропофол Каби» и «Пропофол Липуро», остальные препараты «Пропофола» не содержат в своем составе среднецепочечные триглицериды.

По мнению заказчика, требования технического задания не ограничивают число потенциальных участников, так как данный препарат вынесен в монолог и любая фирма-дистрибьютор имеет право их продавать.

Также заказчик считает, что предложенный участником ООО «Б.Браун Медикал» препарат «Пропофол-Липуро» не хуже заявленных требований технического задания аукционной документации.

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

В соответствии с п.1 ч.4 ст. 41.6 ФЗ № 94-ФЗ аукционная документация должна содержать требования к техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к размерам товара.

В соответствии с ч.1 ст.41.9 ФЗ № 94-ФЗ аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в

электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что вспомогательное вещество – «лецитин яичный», указанное ООО «Б.Браун Медикал» в аукционной заявке, входит в группу «Фосфолипидов яичного желтка», которая была указана заказчиком в техническом задании аукционной документации.

Соответственно, данный довод жалобы является обоснованным.

Также Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что вспомогательное вещество – «натрия олеат» меньше на 0,1 мг. на 1 мл. раствора (в разделе II «Техническое задание» содержание «олеиновой кислоты» в препарате не < 0,4-0,8 мг, а в составе «Пропофола – Липуро», предложенного ООО «Б.Браун Медикал» содержится 0,3 мг. «натрия олеата»).

Соответственно, данный довод жалобы является необоснованным.

Между тем, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что фактическим потребностям заказчика соответствуют два препарата, а именно, «Пропофол Каби» и «Пропофол Липуро», соответственно, технические характеристики, указанные заказчиком в техническом задании аукционной документации, не в полной мере отражают потребности заказчика.

При проведении на основании ч.5 ст.17 ФЗ №94-ФЗ внеплановой проверки данного открытого аукциона в электронной форме выявлено нарушение законодательства о размещении заказов.

В соответствии с требованиями ФЗ № 94-ФЗ контракт по результатам торгов заключается на условиях, указанных в извещении о проведении торгов и документации о торгах, по цене, предложенной победителем торгов.

В соответствии с частью 4.1 статьи 9 ФЗ № 94-ФЗ цена государственного или муниципального контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения.

Установленная в контракте стоимость оплаты выполнения работ является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении. Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя. Таким образом, сумма налога на добавленную стоимость является прибылью победителя торгов, не являющегося плательщиком такого налога.

При этом, в соответствии с частью 4.1 статьи 9 ФЗ № 94-ФЗ цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта, в том числе на сумму налога на добавленную стоимость.

Данная позиция подтверждается в письме ФАС России от 6 октября 2011 г. N АЦ/39173 и в письмах Министерства Экономического развития РФ № Д22-1740 от 27 сентября 2010 года и № Д22-1741 от 27 сентября 2010 года.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что заказчик в п.2.2. проекта гражданско – правового договора аукционной документации указал: «в случае, если договор заключается с лицом – неплательщиком НДС, либо лицом освобожденным от уплаты НДС, цена договора уменьшается на размер НДС, связанного с оплатой договора, путем подписания дополнительного соглашения».

Таким образом, установление заказчиком в проекте контракта пункта 2.2. является обязательным требованием к победителю аукциона (неплательщику НДС) о заключении дополнительного соглашения о снижении цены контракта на размер НДС, что является нарушением ч.4.1. ст. 9 ФЗ № 94-ФЗ и может привести к ограничению количества участников размещения заказа.

Руководствуясь ч.6 ст.60, ч.5, ч.9 ст.17 ФЗ № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Новосибирского УФАС России

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Б.Браун Медикал» на действия аукционной комиссии ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств до конца 2013 года, средства, действующие на центральную нервную систему частично обоснованной.

Выдать заказчику и аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-330

об устранении нарушения законодательства о размещении заказов

06 ноября 2013 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;  
Растворцев С.Н. - главный специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;  
Ухов М.А. - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;

на основании своего решения № 08-01-387 от 06.11.2013г. по жалобе ООО «Б.Браун Медикал» на действия аукционной комиссии ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" при проведении открытого аукциона в

электронной форме на поставку лекарственных средств до конца 2013 года, средства, действующие на центральную нервную систему, извещение № 0351300025413000210,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушения законодательства о размещении заказов аукционной комиссии ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" необходимо:

Отменить решения аукционной комиссии, зафиксированные в протоколах, составленных в ходе размещения заказа;

Прекратить отказывать участнику размещения заказа по основанию несоответствия вспомогательных веществ, а именно, «лицетина яичного».

Для устранения нарушения законодательства о размещении заказов заказчику – ГБУЗ Новосибирской области "Городская клиническая больница № 34" необходимо:

Внести изменения в техническое задание таким образом, чтобы техническое задание соответствовало потребностям заказчика с учетом возможности поставки не менее двух фактически соответствующих потребностям заказчика препаратов;

Прекратить нарушать ч.4.1. ст. 9 ФЗ № 94-ФЗ, а именно, исключить из проекта контракта пункт 2.2. об обязательном требовании к победителю аукциона (неплательщику НДС) о заключении дополнительного соглашения о снижении цены контракта на размер НДС;

Внести в аукционную документацию изменения в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов, решения № 08-01-387 от 06.11.2013г. и данного предписания;

Продлить срок подачи заявок в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов.

О принятых мерах в соответствии с требованиями настоящего предписания сообщить до 25.11.2013г. с приложением подтверждающих документов.

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

#### Примечание:

Согласно ч.7 ст.19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц в размере пятисот тысяч рублей.