

Решение № 03-10.1/11-2019

о признании жалобы необоснованной

17 января 2019 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» (далее – заявитель, общество, ООО «ТД «ВИАЛ») на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» (далее – заказчик, БУЗОО «КДЦ») при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Йопромид (извещение № 0352200044418000084) (далее – электронный аукцион), в присутствии представителей заказчика – «...» (доверенность № 06-01-09-33 от 28.05.2018), «...» (доверенность № 06-01-09-34 от 28.05.2018);

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок поступила (вх. № 92э от 10.01.2019) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе, нарушающие, по мнению общества, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11306 от 24.12.2018) БУЗОО «КДЦ» представлены (вх. № 291 от 16.01.2019) возражения на жалобу и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 18.12.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 3207600 руб.

Протокол рассмотрения первых частей заявок от 14.01.2019 свидетельствует о том, что на участие в электронном аукционе поступило две заявки, одному участнику было

отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно извещению № 0352200044418000084 дата и время окончания срока подачи заявок были установлены 11.01.2019 в 09:00 час.

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-160Э от 11.01.2019) определение поставщика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, возражений заказчика, Комиссия установила следующее.

В жалобе заявителя указано: *«Считаем, что Заказчик необоснованно установил в технической части аукционной документации требование к первичной упаковке лекарственного препарата, просим Комиссию УФАС России провести внеплановую проверку действий Уполномоченного органа (Заказчика) в части описания лекарственного препарата.*

Описание объекта аукционной документации содержит ограничивающие количество участников закупки характеристику: первичная упаковка - картриджи, которому соответствует единственный лекарственный препарат Ультравист производителя Байер Шеринг Фарма АГ, Германия».

Статьей 6 Федерального закона о контрактной системе установлено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, **обеспечения конкуренции**, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками**, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок **любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона**, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе **документация** об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, **должна содержать, в частности наименование и описание объекта закупки** и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно части 5 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе **особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.**

Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Особенности описания лекарственных препаратов), утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380.

Пунктом 1 Особенности описания лекарственных препаратов установлено, что настоящим документом устанавливаются особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - лекарственные препараты), в документации о закупке лекарственных препаратов при осуществлении таких закупок (далее соответственно - документация о закупке, закупка).

В силу подпункта «е» пункта 5 Особенности описания лекарственных препаратов при описании объекта закупки **не допускается указывать форму выпуска (первичной упаковки) лекарственного препарата** (например, "ампула", "флакон", "блистер" и др.).

При этом пунктом 6 Особенности описания лекарственных препаратов установлено, что описание объекта закупки **может содержать указание на характеристики, предусмотренные подпунктами "в" - "и" пункта 5** настоящего документа, в случае, **если не имеется иной возможности описать лекарственные препараты.** При этом документация о закупке должна содержать:

а) **обоснование необходимости указания таких характеристик;**

б) показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых лекарственных препаратов установленным характеристикам и максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Кроме того, в соответствии с подпунктом «в» пункта 3 Особенности описания лекарственных препаратов при описании объекта закупки в отношении лекарственных препаратов, для которых могут быть установлены требования к их комплектации растворителем или устройством для разведения и **введения лекарственного препарата**, а также к наличию инструментов для вскрытия ампул (например, пилки), - должно быть указание на возможность поставки отдельных компонентов такой комплектации.

В представленных возражениях на жалобу БУЗОО «КДЦ», в частности указано: *«Заказчик предусмотрел в техническом задании возможность поставки препарата Йопромид **в иных формах выпуска** с условием безвозмездной передачи пациентам совместимых устройств введения в количестве, соответствующем количеству пациентов, для обеспечения которых закупаются лекарственные препараты в картриджах».*

В приложении № 1 к документации об электронной аукционе «Наименование и описание объекта закупки» содержится следующая информация (далее – Приложение № 1):

№ п/п	Наименование объекта закупки. Международное непатентованное наименование или группировочное (химическое) наименование	Описание объекта закупки	Ед. изм.	Количество
1	Йопромид	<p>Раствор для инъекций 370 мг йода/мл 100 мл.</p> <p>Форма выпуска – картриджи*, совместимые с инжектором Stellant, имеющимся у Заказчика.</p> <p>На основании Постановления Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2017 г. № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд», допускается возможность поставки лекарственного препарата в иных формах выпуска с условием безвозмездной передачи в ЛПУ наборов (совместимых с устройством введения инжектором Stellant): шприц-колба 200мл с трубкой быстрого наполнения к инжектору Stellant (SSS-QFT или SSS-SPK) в количестве, соответствующем количеству пациентов, для обеспечения которых закупается лек. Препараты в картриджах (кратное 100 мл препарата, необходимое для исследования 1 пациента).</p>	мл	120000

Описание объекта закупки (требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара).

3) В отношении лекарственных препаратов в картриджах либо в иных формах выпуска,

совместимых с устройствами введения (применения) **допустима** поставка лекарственных препаратов с условием безвозмездной передачи пациентам совместимых устройств введения в количестве, соответствующем количеству пациентов, для обеспечения которых закупаются лекарственные препараты в картриджах.

***Требование к поставке в форме картриджей** обусловлено необходимостью применения контрастирования у экстренных и/или пациентов в тяжелом состоянии, для минимизации времени подготовки оборудования, времени ожидания пациентом исследования, при использовании инжектора *Stellant*, а также для минимизации затрат Заказчика для закупки отдельно шприц-колб для инжектора *Stellant*, имеющегося у заказчика, для указанных групп пациентов).

4) В отношении лекарственных препаратов, для которых установлены требования к их комплектации растворителем или устройством для разведения и введения лекарственного препарата, а также к наличию инструментов для вскрытия ампул (например, пилки), **допустима** поставка отдельных компонентов такой комплектации.

Комиссия, проанализировав описание лекарственного препарата Йопромид, данное заказчиком в Приложении № 1, пришла к выводу о том, что БУЗООО «КДЦ» соблюдены требования Федерального закона о контрактной системе и Особенности описания лекарственных препаратов.

Указанный вывод подтверждается тем, что в Приложении № 1 указана форма выпуска (первичной упаковки) лекарственного препарата – «картриджи» **с возможностью поставки в иных формах выпуска, обоснована необходимость** выбранной характеристики и предусмотрена **возможность поставки устройства для введения** препарата (шприц-колба).

Учитывая изложенное, Комиссия признала жалобу **необоснованной**.

4. В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное **условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя)** за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу части 5 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **ключевой ставки** Центрального банка Российской

Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

На основании части 5 названной статьи пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени **ключевой ставки** Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Раздел 11 проекта договора (Приложение № 3 к документации об электронном аукционе) содержит условие об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом пунктами 11.4, 11.9 устанавливается ответственность заказчика и поставщика в виде пени:

*«11.4. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. При этом размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **ставки рефинансирования** Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.*

*11.9. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного договором, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени **ставки рефинансирования** Центрального банка Российской Федерации от цены договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных договором и фактически исполненных Поставщиком».*

Комиссия отмечает, что Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» был изменен порядок определения размера пени, которая должна быть уплачена заказчиком и поставщиком в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. С 01.07.2018 при расчете размера пени используется **ключевая ставка** Центрального банка Российской Федерации.

Таким образом, заказчиком были нарушены формальные требования Федерального закона о контрактной системе в части определения размера пени, предусмотренные частями 5, 7 статьи 34.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью общества с ограниченной ответственностью «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Йопромид (извещение № 0352200044418000084).

2. Признать в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» нарушение частей 5 и 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/11-2019

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» (на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Йопромид (извещение № 0352200044418000084),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» нарушение требований частей 5 и 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 17.01.2019 № 03-10.1/11-2019, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С

1. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» **в срок до 05.02.2019** при направлении проекта договора победителю внести изменения в пункты 11.4, 11.9, заменив слова «*ставки рефинансирования*» словами «*ключевой ставки*».

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1 и 2 настоящего предписания **в срок до 06.02.2019 в**

письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии «...».

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»