

РЕШЕНИЕ

по делу № 013/07/3-281/2021

г.

Саранск

Резолютивная часть решения оглашена «2» июня 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «4» июня 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

председатель Комиссии: <...> – Врио руководителя Управления Мордовского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; <...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; <...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

в отсутствие Заявителя – ООО «Медикэр», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы (уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу № 1238 от 26.05.2021 г.),

в присутствии представителя Заказчика – ГУП Республики Мордовия «Фармация» <...> – (доверенность от 28.05.2021 г. № 36),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») жалобу ООО «Медикэр» (вх. № 2684 от 25.05.2021 г.) на действия Заказчика – ГУП Республики Мордовия «Фармация» при проведении аукциона на закупку лекарственных препаратов (извещение № 32110257339 (Лот №2) на сайте <https://zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ООО

«Медикэр» (вх. № 2684 от 25.05.2021 г.) на действия Заказчика – ГУП Республики Мордовия «Фармация» при проведении аукциона на закупку лекарственных препаратов (извещение № 32110257339 (Лот №2) на сайте <https://zakupki.gov.ru>).

Информация о поступлении жалобы на действия Организатора торгов размещена на официальном сайте Мордовского УФАС России в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.mordovia.fas.gov.ru.

В связи с поступлением жалобы ООО «Медикэр» (вх. № 2684 от 25.05.2021 г.) Мордовским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» в адрес Заявителя, Заказчика было направлено уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 26.05.2021 г. № 1237, рассмотрение жалобы было назначено на 12 часов 30 минут 2 июня 2021 года.

Как следует из жалобы Заявителя (вх. № 2684 от 25.05.2021 г.) 30.04.2021 г. на сайте www.rts-tender.ru Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона № 32110257339. Наименование объекта закупки: Закупка лекарственных препаратов.

Из технической части аукционной документации следует, что поставке подлежит лекарственный препарат МНН Паклитаксел в дозировках 6 мг/мл 16,7 мл № 1, 6 мг/мл, 46 мл № 1, 6 мг/мл 5 мл № 1, 6 мг/мл 50 мл № 1, 6 мг/мл 17 мл № 1, 6 мг/мл 35 мл № 1, 6 мг/мл 20 мл № 1, 6 мг/мл 43,4 мл № 1, 6 мг/мл 41,7 мл № 1.

По мнению Заявителя, им подана заявка на участие в электронном аукционе, соответствующая требованиям заказчика, в которой был предложен к поставке эквивалент в дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта: МНН Паклитаксел, концентрат для приготовления раствора для инфузий, 6 мг/мл 16,7 мл в количестве 1725 упаковок, 6 мг/мл 50 мл в количестве 600 упаковок, 6 мг/мл 5 мл в количестве 4200 упаковок, 6 мг/мл 50 мл в количестве 600 упаковок, 6 мг/мл 16,7 мл в количестве 1756 упаковок, 6 мг/мл 43,3 мл в количестве 200 упаковок, 6 мг/мл 43,3 мл в количестве 200 упаковок, 6 мг/мл 43,3 мл в количестве 1153, 6 мг/мл 43,3 мл в количестве 1300.

Однако, согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе заявка ООО «Медикэр» отклонена в связи с тем, что предлагаемые к поставке препараты не соответствуют требованиям Заказчика к объему первичной упаковки, с чем Заявитель не согласен.

Заказчик не согласился с доводами жалобы, представил возражения на жалобу (вх. № 2795 от 28.05.2021 г.) и пояснил, что согласно раздела 2 «Техническая часть» документации закупки, в позициях 2,5,6,7,8,9 к поставке

подлежат лекарственные препараты МНН Паклитаксел с определенными функциональными, техническими и качественными характеристиками. При рассмотрении заявки ООО «Медикэр» установлено, что в позициях 2,5,6,7,8,9 первой части заявки к поставке предложены лекарственные препараты, не соответствующие требованиям документации закупки к объему первичной упаковки. Обжалуемые торги регулируются Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положения которого не содержат норм, обязывающих Заказчика обосновывать потребность в том или ином товаре, с теми или иными характеристиками. Таким образом, доводы Заявителя указывают на нормы Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика; неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Закона о контрактной системе, предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Часть 2 статьи 1 Закона о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», другими федеральными законами и

иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки.

Согласно части 2 статьи 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 осуществления закупок.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация» (далее – Положение) в действующей редакции утверждено 07.11.2017 приказом от 01.04.2021 № 105 и размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/> 02.04.2021.

Согласно пункта 2.1 раздела 2 Положения при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также Положением.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 1.8 Положения при осуществлении закупки (за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках и Положением, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.04.2021 г. Заказчиком на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110257339, и Документация об открытом аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 20-ОАЭФ-21/ЛП (далее – Документация). Аукцион проводился Заказчиком в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения и Документации.

Порядок проведения аукциона в электронной форме установлен разделом 12 Положения.

Предмет закупки, лот №2: закупка лекарственных препаратов МНН Паклитаксел.

№ п/п	Международное непатентованное наименование (МНН)/Состав	Лекарственная форма, дозировка	Единица измерения	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за ед. продукции, руб.
1	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 16,7 мл № 1	упак.	1725	1318,90
2	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл, 46 мл № 1	упак.	600	7350,00
3	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 5 мл № 1	упак.	4200	671,44
4	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 50 мл № 1	упак.	600	2877,60
5	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 17 мл № 1	упак.	1725	3570,00
6	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 35 мл № 1	упак.	200	6270,00
7	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 20 мл № 1	упак.	200	4210,00
8	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 43,4 мл № 1	упак.	1150	6730,00
9	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 6 мг/мл 41,7 мл № 1	упак.	1300	8640,00

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 18.05.2021 г. № 2056624 на момент окончания срока подачи заявок на участие в аукционе по лоту № 2 было подано 2 заявки. Аукционная комиссия рассмотрела заявки участников закупки на соответствие требованиям, установленным в Документации, и приняла решение: заявка № 1 была признана соответствующей требованиям, заявка № 2 (ООО «Медикэр») признана несоответствующей требованиям. Причиной отклонения данной заявки стало: предлагаемые к поставке

препараты не соответствуют требованиям Заказчика к объему первичной упаковки. Основание для принятия решения: пункт 31 Документации – несоответствие заявки участника требованиям документации.

В соответствии с пунктом 20.1 Документации первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара, о наименовании страны происхождения товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме (заполняется в соответствии с требованиями Технической части).

В соответствии с пунктом 15 Документации товар, предлагаемый участником закупки, должен соответствовать требованиям Заказчика к международному непатентованному наименованию (МНН), лекарственной форме, дозировке, количеству единиц в упаковке.

Несоблюдение указанных требований является основанием для принятия комиссией решения о признании заявки участника не соответствующей требованиям, установленным настоящей документацией.

Согласно пункту 31 Документации основания отказа от участия в торгах: несоответствие Участника требованиям, определенным п. 19 документации; непредставление документов в составе заявки, определенных п. 20 документации, либо наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике или о товарах, работах, услугах; несоответствие заявки участника требованиям документации (в том числе несоответствия предлагаемых товаров (работ, услуг) требованиям документации, отсутствие информации об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках 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. 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.

Таким образом, в аукционе Заказчик обязан указать требования к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

Как следует из Технической части Документации, Заказчиком указано наименование товара и его характеристики, соответствующие потребностям Заказчика. Потребностью Заказчика по лоту № 2 является лекарственный препарат МНН Паклитаксел в лекарственной форме «концентрат для приготовления раствора для инфузий» с дозировками 6 мг/мл 16,7 мл № 1 в количестве 1725 упаковок, 6 мг/мл, 46 мл № 1 в количестве 600 упаковок, 6 мг/мл 5 мл № 1 в количестве 4200 упаковок, 6 мг/мл 50 мл № 1 в количестве 600 упаковок, 6 мг/мл 17 мл № 1 в количестве 1725 упаковок, 6 мг/мл 35 мл № 1 в количестве 200 упаковок, 6 мг/мл 20 мл № 1 в количестве 200 упаковок, 6 мг/мл 43,4 мл № 1 в количестве 1150 упаковок, 6 мг/мл 41,7 мл № 1 в количестве 1300 упаковок.

Приобретение лекарственного препарата именно в данной лекарственной форме обусловлено потребностью Заказчика в целях осуществления им коммерческой деятельности.

Заказчик в своих возражениях на жалобу поясняет, что не осуществляет медицинскую деятельность и не осуществляет медицинское применение препаратов. У комиссии по осуществлению закупок отсутствуют правовые основания для рассмотрения предлагаемых лекарственных препаратов на предмет взаимозаменяемости, аналогичности по фармакокинетическим характеристикам, фармакологическому действию и достижению необходимого клинического эффекта.

Как указано выше, спорные торги регулируются Законом о закупках, положения которого не содержат норм, обязывающих Заказчика обосновывать потребность в том или ином товаре, с теми или иными характеристиками.

Обязанность обосновать закупку установлена статьей 18 Закона о контрактной системе.

Обязанность обосновать установленные характеристики лекарственных препаратов установлена Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2017 года № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и относится к закупкам по Закону о контрактной системе.

В соответствии с реестром лекарственных средств (размещенным на официальном сайте <http://grls.rosminzdrav.ru>), указанным характеристикам закупаемого лекарственного препарата соответствует несколько торговых наименований производителя. Таким образом, описание закупки не ограничивает конкуренцию потенциальных участников закупки.

Таким образом, комиссия по осуществлению закупок имела правовые основания для отклонения заявки ООО «Медикэр».

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к выводу о необоснованности довода заявителя.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Медикэр» (вх. № 2684 от 25.05.2021 г.) на действия Заказчика – ГУП Республики Мордовия «Фармация» при проведении аукциона на закупку лекарственных препаратов (извещение № 32110257339 (Лот №2) на сайте <https://zakupki.gov.ru>) необоснованной.