ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 06 - 736/14т

о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

г. Якутск резолютивная часть оглашена 19 сентября 2014 года

изготовлено в полном объеме 24 сентября 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе:

<...>– начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «МФК Биоритм» (далее – ООО «МФК Биоритм», заявитель): <...>(представитель по доверенности);

от аукционной комиссии и уполномоченного органа Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов (далее по тексту – аукционная комиссия, Госкомзаказ, уполномоченный орган): <...> (представитель по доверенности),

от государственного заказчика государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Республиканская больница № 1 – Национальный центр медицины» (далее - заказчик, ГБУ РС (Я) «РБ № 1 - НЦМ»): не явились, представили ходатайство о рассмотрении в отсутствии представителя;

рассмотрев жалобу ООО «МФК Биоритм» на действия аукционной комиссии Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению

государственных при проведении электронного аукциона на поставку сывороток и вакцин иммунных (извещение № 0116200007914007792), проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ) внеплановую проверку закупки, действуя в соответствии с Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России № 498 от 24.07.2012,

у с т а н о в и л а:

12 сентября 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «МФК Биоритм» на действия аукционной комиссии Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов при проведении электронного аукциона на поставку сывороток и вакцин иммунных (извещение № 0116200007914007792).

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на официальном сайте размещена информация о поступлении жалобы, времени и месте ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы назначено на 19 сентября 2014 года в 14 часов 30 минут в помещении Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), по адресу: город Якутск, ул. Аммосова, 18.

До рассмотрения жалобы в адрес Якутского УФАС России от заинтересованных лиц возражений не поступило.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «МФК Биоритм» пояснила следующее, что заявителем обжалуются действия единой комиссии в части отклонения заявки и действия заказчика в части положений описания объекта закупки аукционной документации.

Заявка общества была отклонена по следующим основаниям: «Не допустить на основании п. 2ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе в связи с несоответствием требованиям, установленным в документации ЭА. Лекарственный препарат с торговым наименованием «Имбиоглобулин» с формой выпуска не соответствует части 2 «Описание объекта закупки» документации ЭА (по форме выпуска)». Между тем, заявка содержит указание на комплектацию системой инфузионной однократного применения.

Заявитель обжалует установление в аукционной документации требований, не соответствующих Закону о контрактной системе и влекущих ограничение количества участников закупки, а именно установление в техническом задании закупки характеристики товара (в комплекте с капельницей для внутривенных инфузий), соответствующих только одному препарату «И.Г. Вена Н.И.В.» (производства Италия).

Просит признать жалобу обоснованной, выдать предписание о внесении

соответствующих изменений в аукционную документацию.

Представитель аукционной комиссии пояснил по доводам жалобы ООО «МФК Биоритм» следующее.

Согласно части 2 документации об электронном аукционе «Описание объекта закупки» к поставке требуется лекарственное средство с международным непатентованным наименованием «Иммуноглобулин человека нормальный» в первичной упаковке в виде флаконов (в комплекте с капельницей для внутривенных инфузий), во вторичной – в виде пачек картонных.

Участник, подавший заявку № 1, предложил к поставке товар в первичной упаковке в виде бутылки, а не флакона; участник, подавший заявку № 2, предложил товар в упаковке в виде флакона без капельницы в комплекте.

В соответствии с п. 2 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае несоответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

В связи с этим, решение Аукционной комиссии № 2 представляется правомерным.

Кроме того, заявитель полагает оспариваемое решение незаконным по причине руководства комиссией документацией об аукционе, не соответствующей закону. Вместе с тем, согласно части 3 статьи 105 Закона о контрактной системе жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым участником закупки, общественным объединением, объединением юридических лиц до окончания установленного срока подачи заявок. Срок подачи заявок в соответствии с извещением о проведении электронного аукциона истёк 01.09.2014, жалоба составлена заявителем 08.09.2014 и поступила в Якутское УФАС 12.09.2014.

осит признать жалобу ООО «МФК Биоритм» необоснованной, а требования, ержащиеся в ней, – не подлежащими удовлетворению.

Из письменных пояснений заказчика следует, что прописанный в части 2 аукционной документации «Описание объекта закупки» лекарственный препарат «Иммуноглобулин» растров для инфузий 50 мл. флаконы в комплекте с капельницей соответствует описанию его в Едином государственном реестре лекарственных средств и регистрационному удостоверению П № 014603/014-2002, выпускаемый под торговым наименованием «И.Г. Вена», целиком и полностью отвечает требованиям лечебного учреждения по выполнению стандартов лечебной помощи больным. Поскольку такая комплектация и такой состав белков есть только у одного производителя (Италия), данный лекарственный препарат выделен в отдельный аукцион участвовать в котором может любой участник фармацевтического рынка имеющий лицензию на фармацевтическую деятельность.

По смыслу статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик не обязан расширять параметры описания объекта закупки, что бы ему отвечало максимальное количество участников, считают, что заказчик не ограничил круг участников закупки.

Просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

21 августа 2014 года уполномоченным органом в аукционной информационной системе www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0116200007914007792 о проведении электронного аукциона на поставку сывороток и вакцин иммунных, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 1 991 875,50 рублей.

24 июля 2014 года проведена процедура рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, о чем составлен протокол № 0116200007914007792-1.

Согласно указанному протоколу до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступили 2 (две) заявки от участников закупки с порядковыми номерами 1, 2. Решением аукционной комиссии оба участника закупки не допущены к участию в электронном аукционе. Аукцион признан не состоявшимся.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) жалобу ООО «МФК Биоритм» признала необоснованной на основании следующего.

Довод заявителя о неправомерном отказе в допуске к участию в электронном аукционе признан необоснованным на основании следующего.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе № 0116200007914007792-1 от 04 сентября 2014 года участнику, подавшему заявку с порядковым номером 2 (ООО «МФК Биоритм») отказано в допуске на основании следующего: «Не допустить на основании п. 2ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе в связи с несоответствием требованиям, установленным в документации ЭА. Лекарственный препарат с торговым наименованием «Имбиоглобулин» с формой выпуска не соответствует части 2 «Описание объекта закупки» документации ЭА (по форме выпуска)».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно подпункту «б» пункта 1 части 1 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе *должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе*, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные

образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя.

В части 1.1 документации об электронном аукционе установлены требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе.

Поскольку в документации об электронном аукционе применительно к данной закупке не содержится указания на товарный знак, требуемого к поставке товара, следует руководствоваться пунктом 1.1.2.1 документации об электронном аукционе, а именно:

«Участник закупки должен *указать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе* и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара (подпункт «б» п. 1 ч. 3 ст. 66 Закона № 44 – ФЗ)».

Следовательно, предложение участников закупки в первой части заявки на участие в электронном аукционе должны соответствовать требованиям (показателям) установленным в описании объекта закупки. При этом, участник закупки в первой части заявки на участие в указанном электронном аукционе должен указать:

- конкретные показатели товара (товаров) <u>в соответствии с положениями документации</u>;

- <u>товарный знак</u> (его словесное обозначение) (*при наличии*), <u>знак обслуживания</u> (*при наличии*), <u>фирменное наименование</u> (*при наличии*), <u>патенты</u> (*при наличии*), <u>полезные модели</u> (*при наличии*), <u>промышленные образцы</u> (*при наличии*), *наименование места происхождения товара* **или** *наименование производителя* предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Описание объекта закупки документации об электронном аукционе содержат следующее:

№п/п	Международное непатентованное наименование	Лекарственная форма, состав, форма выпуска	Упаковка лекарственного препарата, количество доз в упаковке, комплектность упаковки	Ед. изм.	Кол-во

2	Иммуноглобулин человека нормальный	раствор для инфузий 50 мг/мл,	**50 мл – флаконы /в комплекте с капельницей для внутривенных инфузий/ - пачки картонные**	уп225

Заявка участника, подавшего заявку № 2 (ООО «МФК Биоритм» содержит, в том числе следующее:

№п/п	Международное непатентованное наименование, торговое наименование	Лекарственная форма, состав, форма выпуска	Упаковка лекарственного препарата, количество доз в упаковке, комплектность упаковки	Ед. изм.	Кол-во
2	Иммуноглобулин человека нормальный Имбиоглобулин	раствор для инфузий 50 мг/мл,	Флакон 50 мл – инструкция по применению, упаковка пачка картонная	уп	225
	Система инфузионная однократного применения			шт	225

В соответствии с частью 1 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Частью 3 статьи 67 Закона о контрактной системе установлено, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 настоящей статьи.

Согласно пункту 2 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Таким образом, аукционная комиссия правомерно не допустила к участию в электронном аукционе участника закупки, подавшего заявку № 2, ООО «МФК Биоритм», поскольку заявленный в составе первой части заявки препарат не соответствуют описанию объекта закупки.

Довод заявителя на обжалование факта установления в документации об электронном аукционе требований, не соответствующих Закону о контрактной

системе и влекущих ограничение количества участников закупки признан не подлежащим рассмотрению на основании следующего.

Право участника на обжалование положений документации указано в статье 105 Закона № 44-ФЗ, где указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым участником закупки, общественным объединением, объединением юридических лиц **до окончания установленного срока подачи заявок.** В указанном случае до 01 сентября 2014 года, жалоба поступила в Якутское УФАС России 12 сентября 2014 года, следовательно, сроки для обжалования положений документации истекли.

Частями 1, 2 статьи 65 Закона о контрактной системе установлено, что в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона. Документация об электронном аукционе должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

Любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику (ч.3 ст.65).

Материалами дела установлено, что извещение о проведении закупки, а также документация об электронном аукционе, включая проект контракта, размещены в единой информационной системе 21 августа 2014 года и были доступны для ознакомления.

В случае возникновения вопросов по положениям документации участники закупки вправе направить запросы о даче разъяснений по документации, между тем таковые не поступали в адрес заказчика.

Пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ установлено, что *первая часть заявки* на участие в электронном аукционе *должна содержать согласие участника* такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги *на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе,* при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги.

Из смысла пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе следует, что участник выражает согласие на оказание услуг в соответствии с условиями, указанными в документации о проведении электронного аукциона.

Участник закупки ООО «МФК Биоритм» в составе первой части заявки выразил свое согласие со всеми условиями документации, запросы на разъяснение положений документации не направлял, положения документации в установленный Заказом о контрактной системе срок не обжаловал.

В ходе внеплановой проверки установлены следующие нарушения Закона о контрактной системе.

Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта (пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). <u>В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки</u>, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. *Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.*

Согласно части 2 указанной статьи документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Материалами дела установлено, что извещением о проведении электронного аукциона, Информационной картой аукционной документации установлено

наименование объекта закупки: «Поставка сывороток и вакцин иммунных».

В описании объекта закупки аукционной документации установлен объект закупки и его характеристики. К поставке предполагается лекарственный препаратсо следующими характеристиками:

№п/п	Международное непатентованное наименование	Лекарственная форма, состав, форма выпуска	Упаковка лекарственного препарата, количество доз в упаковке, комплектность упаковки	Ед. изм.	Кол-во
2	Иммуноглобулин человека нормальный	раствор для инфузий 50 мг/мл,	**50 мл – флаконы /в комплекте с капельницей для внутривенных инфузий/ - пачки картонные**	уп	225

Свобода заказчика в установлении требований к поставляемому товару ограничена нормой пункта 1 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ, запрещающей устанавливать требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Факт отсутствия ограничения количества участников закупки требованиями, установленными заказчиком к товару, нуждается в доказывании.

Согласно пункту 7 статьи 5 Федерального закона от 12.04.2010 года № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» к полномочиям федеральных органов исполнительной власти при обращении лекарственных средств относятся: государственная регистрация лекарственных препаратов, ведение государственного реестра лекарственных средств.

В соответствии с частью 1 статьи 33 государственный реестр лекарственных средств содержит перечень лекарственных препаратов, прошедших государственную регистрацию, перечень фармацевтических субстанций, входящих в состав лекарственных препаратов, и в том числе следующую информацию: наименование лекарственного препарата (международное непатентованное или химическое и торговое наименования); лекарственная форма с указанием дозировки лекарственного препарата и его количества в потребительской упаковке.

В государственном реестре лекарственных средств (http://grls.rosminzdrav.ru/) под международным непатентованным наименованием «Иммуноглобулин человека нормальный, раствор» зарегистрировано 58 лекарственных средств. Между тем, с формой выпуска 50 мл, флаконы (1) /в комплекте с капельницей для внутривенных инфузий/ - пачки картонные имеется лишь одно торговое наименование «И.Г. Вена» (Италия).

Как следует из письменных пояснений ГБУ РС (Я) «РБ № 1- НЦМ» заказчику требуется к поставке лекарственный препарат «И.Г. Вена» (Италия).

При этом, аукционная документация *не содержит обоснования данной потребности* и конкретного указания торгового наименования требуемого к поставке лекарственного препарата, а технические характеристики относительно «в комплекте с капельницей для внутривенных инфузий» не позволяют предложить к поставке эквивалентный товар.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок № 0116200007914007792-1 от 04 сентября 2014 года на участие в данной закупке поступило две заявки и обе заявки были отклонены аукционной комиссией в связи с несоответствием требованием аукционной документации.

Часть 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Частным случаем общего запрета на ограничение конкуренции при проведении закупок является положение пункта 1 части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, запрещающее установление требований к товарам, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Из диспозиции указанной нормы Закона о контрактной системе следует, что ограничение количества участников закупки (менее двух участников) предполагает, что определенными действиями заказчика (требования к товару, работам) ущемляются права и законные интересы конкретного участника закупки.

Доводы жалобы ООО «МФК Биоритм» также свидетельствует о том, что конкретный потенциальный участник закупки, претендующий на возможность принятия участия в торгах, прямо указывающего на невозможность принятия участия в данных торгах, действиями заказчика (уполномоченного органа) ограничен в праве участия в данном аукционе.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что заказчик/ уполномоченный орган признаны нарушившими пункты 1, 2 части 1 статьи 33, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, в части установления требований влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

р е ш и л а:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «МФК Биоритм» необоснованной. На основании положений части 4 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» оставить без рассмотрения довод жалобы на положения аукционной документации.

2. Признать государственного заказчика Государственное бюджетное учреждение Республики Саха (Якутия) «Республиканская больница № 1 – Национальный центр медицины» и уполномоченный орган Государственный комитет Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов нарушившими пункты 1, 2 части 1 статьи 33, пункт 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать государственному заказчику Государственному бюджетному учреждению Республики Саха (Якутия) «Республиканская больница № 1 – Национальный центр медицины» и уполномоченному органу Государственному комитету Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов предписание об устранении допущенных нарушений.

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

Заместитель председателя комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>