

ЗАО «Фармацевт»

344065, г. Ростов-на-Дону, пер. Беломорский, 94

Государственное бюджетное учреждение  
здравоохранения Республики Адыгея  
«Красногвардейская Центральная районная  
больница»

385300, Республика Адыгея,  
Красногвардейский район, с.  
Красногвардейское, ул. Больничная, 15

Министерство финансов Республики Адыгея

385000, Республика Адыгея, г. Майкоп, ул.  
Пионерская, 199

Оператору электронной площадки

ЗАО «Сбербанк – АСТ»

101000, г. Москва, Милютинский пер., д.10, с тр.4

## РЕШЕНИЕ

по делу №К-26/14 о нарушении законодательства о размещении заказов

Резолютивная часть оглашена: 18.04.2014

Решение в полном объеме изготовлено: 23.04.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – заместителя руководителя Управления – Женетля А.Ш., членов Комиссии УФАС: Точиева Б.Б. – начальника отдела Управления, ведущих специалистов - экспертов Управления Вдовиной О.Ю., Кошко Г.Ю., Хачемизовой З.К., в присутствии представителей заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Адыгея «Красногвардейская районная больница» <...>, <...> (доверенности от 11.04.2014 №458/1, 458/2 соответственно), представителя Уполномоченного органа – Министерства финансов Республики Адыгея <...> (доверенность от 13.06.2013),

рассмотрев жалобу ЗАО «Фармацевт» от 10.04.2014 №06-19/1576 на действия Уполномоченного органа при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года (извещение №0176200000114000137), проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках)

#### УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом – Министерством финансов Республики Адыгея на официальном сайте для размещения закупок zakupki.gov.ru 21.03.2014 размещены извещение и документация аукциона в электронной форме №0176200000114000137 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года (далее – Аукцион). Заказчик – Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Республики Адыгея «Красногвардейская центральная районная больница». Начальная (максимальная) цена контракта – 329 779,60 (Триста двадцать девять тысяч семьсот семьдесят девять) рублей 60 копеек.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея 11.04.2014 поступила жалоба ЗАО «Фармацевт» (далее – Заявитель) от 10.04.2014 №06-19/1576 на действия Уполномоченного органа.

Заявитель в жалобе указал, что 07.04.2014 на электронной площадке в сети «Интернет» был размещен протокол подведения итогов электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года, в соответствии с которым Единая комиссия уполномоченного органа по централизованному осуществлению закупок на поставки отдельных видов товаров (работ, услуг) для государственных заказчиков Республики Адыгея, бюджетных и казенных учреждений Республики Адыгея признала заявку ЗАО «Фармацевт» несоответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе на основании того, что заявка не соответствует пп.2 п.3.5.1.3 части I, п.д) пп. 3 п.25 части II документации об аукционе (вторая часть заявки участника не содержит декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведение литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма).

Заявитель считает отклонение участника закупки по второй части заявки на участие в аукционе необоснованным и незаконным по следующим основаниям:

«В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 8 статьи 31 Закона о закупках, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В соответствии со статьей 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, то пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках к правоотношению сторон не применяется и участник закупки не обязан декларировать наличие таких прав.

Таким образом, в заявке Заявителя нет несоответствий сведений, предусмотренных частью 5 статьи 66 и пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, конкретная причина отказа в участии в аукционе комиссией не указана, и заявка отклонена необоснованно».

В ходе заседания комиссии УФАС представитель Уполномоченного органа пояснил, что Заказчиком в документации установлено требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Также Заказчиком в пункте 25 Информационной карты документации об аукционе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона о закупках.

Вторая часть заявки Заявителя содержит декларацию, в которой отсутствует положение о соответствии участника аукциона требованию об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, в связи, с чем Единая комиссия отклонила заявку Заявителя.

Изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, Комиссия УФАС установила следующее:

Согласно Протоколу №77/1-А рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года от 04.04.2014 для участия в аукционе подано шесть заявок, 5 (пять) из которых допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно Протоколу №77/2-А подведения итогов электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года от 07.04.2014 (далее – Протокол) заявка Заявителя была признана Единой комиссией несоответствующей

требованиям, установленным документацией.

Согласно Протоколу заявка Заявителя была признана несоответствующей «на основании пункта 1 части 6 статьи 69 Закона о закупках: не соответствует пп.2 пункта 3.5.1.3 части I, пп. д) пп. 3 пункта 25 части II документации об аукционе (вторая часть заявки участника закупки не содержит декларацию о соответствии участника требованиям, установленным пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма)).

В пп. 8 пункта 25 Информационной карты установлено требование к участникам аукциона об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно пп. д) пп. 3 пункта 25 Информационной карты вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона о закупках: обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно части 1 статьи 69 Закона о закупках аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 69 Закона о закупках заявка на участие в электронном аукционе признается несоответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии со статьей 31 настоящего Федерального закона.

Заявитель во второй части заявки не продекларировал свое соответствие

требованию пункта 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма, установленному в документации об аукционе.

Таким образом, довод жалобы о необоснованном отклонении участника закупки по второй части заявки является необоснованным.

В ходе внеплановой Комиссия УФАС установила следующее:

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, 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. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 1 и 2 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Гражданское законодательство Российской Федерации определяет исключительные права как субъективные имущественные права на соответствующий результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации. Исключительное право устанавливается на любой результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации.

Перечень результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации содержится в статье 1225 ГК РФ и включает в себя:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;

- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Согласно Постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 26.03.2009 №5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» пункт 1 статьи 1225 ГК РФ содержит исчерпывающий перечень результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана на основании и в порядке, предусмотренных частью четвертой ГК РФ.

Согласно части 3 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частями 1 и 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона и документации об Аукционе, предметом закупки является поставка лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года, и не предусматривает передачу Заказчику исключительных прав на какие-либо результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, в связи, с чем требование об обладании правами на них не может быть применено Заказчиком.

Таким образом, в нарушение части 3 статьи 64 Закона о закупках Заказчиком в документации об аукционе установлено требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание

произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма, не соответствующее предмету закупки.

Согласно части 4 статьи 34 Закона о закупках в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно частям 5 и 8 статьи 34 Закона о закупках штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее – Правила) за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей.

Согласно пункту 5 Порядка за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей.

Заказчиком в нарушение части 5 статьи 34 Закона о закупках в пункте 10.3 Проекта контракта установлен штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, в размере 2% от цены контракта.

Заказчиком в нарушение части 8 статьи 34 Закона о закупках в пункте 10.6 Проекта контракта установлен штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, в размере 5% от цены контракта.

Руководствуясь главой 6, статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Фармацевт» необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – ГБУЗ «Красногвардейская ЦРБ» нарушение части 3 статьи 64, нарушение частей 5 и 8 статьи 34 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику предписание о внесении изменений в документацию об аукционе с учетом решения Комиссии УФАС и Закона о закупках.
4. Выдать Единой комиссии предписание об отмене протоколов, составленных в ходе осуществления процедуры определения поставщика.
5. Выдать Оператору электронной площадки предписание о предоставлении возможности исполнения Заказчиком, Единой комиссией предписания Комиссии УФАС по делу №К-26/14.
6. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-26/14 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел по выявленным признакам административных правонарушений.

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