

1. ООО «НОВЕЛТИ ДИАГНОСТИКА И ТЕРАПИЯ»

121601, Москва, Филевский б-р, д. 39, оф. 4

2. ФГУП «Федеральный центр по проектированию и развитию объектов ядерной медицины» ФМБА России»

123060, Москва, ул. Берзарина, д. 36, стр. 1

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая,
д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2120/77-15 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.12.2015 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «НОВЕЛТИ ДИАГНОСТИКА И ТЕРАПИЯ» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ФГУП «Федеральный центр по проектированию и развитию объектов ядерной медицины» ФМБА России» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку генератора технеция-99м (реестровый № 31502976338) (далее - Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в установлении избыточных требований в составе Аукционной документации, а также требований, ограничивающих допуск к

участию в Аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Федеральный центр по проектированию и развитию объектов ядерной медицины» ФМБА России» (далее - Положение о закупках).

19.11.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона от 19.11.2015 дата окончания подачи заявок - 10.12.2015, дата окончания рассмотрения заявок - 10.12.2015, дата подведения итогов Аукциона - 14.12.2015.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре от 10.12.2015 № б/н следует, что заявка Заявителя была отклонена Заказчиком так как все генераторы, предложенные Заявителем являются генераторами ПОЛГЕНТЕК, что не соответствует типам, указанным в спецификации, что в свою очередь не соответствует требованиям Технического задания Извещения о проведении Аукциона.

Согласно доводам жалобы Заявителя, нарушения со стороны Заказчика выразились в следующем:

1.

1. в установлении требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника лицензии на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору;
2. в установлении требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения;
3. в установлении требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника правил хранения товара;
4. в установлении в составе Технического задания Аукционной документации требования о предоставлении товара, страной происхождения которого является Россия, а также о предоставлении товара конкретного производителя;

В ходе заседания Комиссии Заказчик с доводами жалобы Заявителя не согласился и представил письменные возражения, согласно которым указание в спецификации на закупку конкретных типов радионуклидных генераторов конкретных производителей является обязательным условием соблюдения законодательства Российской Федерации в области обращения лекарственных средств.

Комиссия изучив представленные документы, установила следующее.

1.
 1. В соответствии с пунктом 6 Извещения о проведении Аукциона предметом Аукциона является поставка генератора технеция-99м.

Согласно подпункту «м» пункта 24.14. Аукционной документации для участия в Аукционе, участнику необходимо представить в составе заявки на участие в Аукционе в том числе документы, подтверждающие соответствие участника процедуры закупки требованиям, установленным законодательством Российской Федерации (в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие требования установлены). Перечень лицензий и т. п.:

- лицензия на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании, выданная Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору (Федеральным законом от 21.11.1995 № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии» и Приказ Минприроды Российской Федерации от 16.10.2008 № 262 «Об утверждении административного регламента исполнения Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной функции по лицензированию деятельности в области использования атомной энергии») (1 экземпляр);
- лицензии на эксплуатацию радиационных источников (оборудования, в котором содержатся радиоактивные вещества), выданные Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору;
- лицензия на осуществление фармацевтической деятельности, выданная Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения;

- правила хранения товара (в случае, если для товара производителем предусмотрены особые условия хранения). Данные документы предоставляются в оригинале (сканы оригиналов), либо нотариально заверенные копии.

Учитывая изложенное, участники Аукциона должны представить в составе своей заявки на участие в Аукционе лицензию на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 6.2. части 6 Приложения № 6 Аукционной документации (Проект договора) Заказчик своими силами и за свой счет забирает товар со склада поставщика.

Исходя из вышеизложенного, в составе Аукционной документации, а именно подпунктом «м» пункта 24.14. Аукционной документации, установлено требование о необходимости участникам Аукциона предоставить в составе заявки на участие в Аукционе лицензию на обращение с радиоактивными веществами при их **транспортировании**, однако из пунктом 6.2. части 6 Приложения № 6 Аукционной документации (Проект договора) вытекает то, что лицо, признанное победителем по итогам Аукциона и с которым заключен договор (поставщик), не поставяет товар, а Заказчик своими силами и за свой счет забирает товар со склада поставщика.

Вышеуказанное требование о предоставлении лицензии на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании, установленное в составе Аукционной документации, является излишним в силу того, что из условий Аукционной документации не вытекает обязанность участника Аукциона, признанного победителем по его итогам, транспортировать товар собственными силами и за собственные средства.

При этом в ходе заседания Комиссии, Заказчиком не была доказана целесообразность установления вышеуказанного требования о предоставлении лицензии на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом информационной открытости закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части довода относительно установления требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника лицензии на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

При этом, Комиссия сообщает, что установление требования о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе вышеуказанной лицензии не повлияла на права и законные интересы Заявителя в силу того, что в составе его заявки на участие в Аукционе такая лицензия присутствовала.

1.

2. Вместе с тем, подпунктом «м» пункта 24.14. Аукционной документации установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе, в том числе лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, выданной Федеральной службой по надзору в сфере

здравоохранения.

При этом, как было указано ранее, предметом Аукциона является поставка генератора технеция-99м.

В соответствии с Приложением к положению о лицензировании фармацевтической деятельности Постановления Правительства Российской Федерации от 22.12.2011

№ 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» фармацевтическая деятельность, требующая лицензирования, включает в себя виды работ и услуг связанные с торговлей, хранением, перевозкой, отпуском, изготовлением лекарственных средств и препаратов.

Вместе с тем, в ходе заседания, исходя из пояснений Заказчика, Комиссия установила, что товар, требуемый для поставки, а именно генератор технеция-99м, не является лекарственным препаратом либо лекарственным средством, так как вышеуказанный генератор является техническим приспособлением, используемым для изготовления лекарственных средств.

Учитывая вышеизложенное, установление требования к участникам Аукциона в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, не обосновано в силу того, что поставляемый товар не является лекарственным препаратом либо лекарственным средством.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части довода относительно установления требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, выданная Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В указанных действиях Заказчика также усматривается нарушение пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом, Комиссия сообщает, что установление требования о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе вышеуказанной лицензии не повлияла на права и законные интересы Заявителя в силу того, что в составе его заявки на участие в Аукционе такая лицензия присутствовала.

1.

3. Вместе с тем, подпунктом «м» пункта 24.14. Аукционной документации установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе, в том числе правил хранения товара (в случае, если для товара производителем предусмотрены особые условия хранения).

Исходя из текста жалобы Заявителя, формулировка вышеуказанного требования о предоставлении в составе заявки на участие в Аукционе правил хранения товара (в случае, если для товара производителем предусмотрены особые условия хранения) ограничивает конкуренцию, так как правила хранения

товара оформляются в виде отдельного документа не всеми производителями. В отдельных случаях требования к условиям хранения товара указаны в составе инструкции по применению изделия медицинского назначения.

При этом, Комиссия сообщает, что требование, установленное подпунктом «м» пункта 24.14. Аукционной документации, не устанавливает ограничение на возможность предоставления правил хранения товара не в виде отдельного документа, а в составе иного документа. Вышеуказанное утверждение подтверждается тем, что Комиссией была изучена заявка Заявителя и было установлено, что Заявителем была представлена инструкция по применению изделия медицинского назначения в составе которой присутствовали требуемые Аукционной документацией правила хранения товара. Однако, на этом основании Заявителю не было отказано в допуске к участию в Аукционе.

Учитывая изложенное, установление требования о предоставлении правил хранения товара в составе заявки на участие в Аукционе не повлияло на права и законные интересы Заявителя.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной в части довода относительно установления требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника правил хранения товара.

1.

4. В соответствии с Техническим заданием Аукционной документации установлены прочие требования к товару, его функциональным характеристикам:

- срок годности на момент поставки товара должен составлять не менее 10,5 дней от общего срока годности;
- страна происхождения товара: Россия.

Вместе с тем, Приложением № 2 к Извещению о проведении Аукциона (далее - Спецификация) установлены требования к техническим характеристикам поставляемого товара.

Из доводов жалобы Заявителя следует, что указанные в Спецификации типы товаров, а именно ГТ-2м, ГТ-4к, на территории Российской Федерации производится только двумя организациями.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 6.3. Положения о закупках Заказчик вправе установить следующие требования к закупаемой продукции:

1.

1. требования к качеству, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) и техническим характеристикам

продукции, требования к безопасности продукции и иные показатели, связанные с определением соответствия продукции потребностям Заказчика;

2. наличие товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, образцов, наименования места происхождения товара или наименования производителя, при этом в требованиях должны быть указаны слова «или аналог» («или эквивалент»);

Указание в требованиях продукции без слов «или аналог» («или эквивалент») допустимо:

- при закупке запасных частей или расходных материалов для оборудования, находящегося на гарантии, и если использование именно таких запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, технической эксплуатационной документацией;
- по решению Заказчика, в случае если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми Заказчиком, и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков; при этом обоснование такого решения указывается в документации процедуры закупки;
- при закупке продукции, закупаемой в рамках исполнения контракта для государственных (муниципальных) нужд.

В ходе заседания Комиссии, Заказчиком были представлены государственные контракты (в том числе от 10.12.2015 № 331А, от 13.11.2015 № 91 ГК, 20.07.2015 № 01642000031015002967), согласно которым Заказчик обязуется исполнить контракты на поставку генераторов технеция для государственных (муниципальных) нужд.

Исходя из вышеизложенного, Заказчик правомерно установил требования к товару в составе Аукционной документации о необходимости поставить конкретный товар Российского производства.

Таким образом, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной в части довода относительно установления в составе Технического задания Аукционной документации требования о предоставлении товара, страной происхождения которого является Россия, а также о предоставлении товара конкретного производителя.

Вместе с тем, в ходе заседания Заказчик представил договор от 16.12.2015 № ФЦ91/12-2015, заключенный по итогам Аукциона с ОАО «Всерегionalное объединение «Изотоп».

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной в части доводов относительно установления требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника лицензии на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировании, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, а также относительно установления требования в составе Аукционной документации о предоставлении в составе заявки участника лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, выданная Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения. В остальной части жалобу признать необоснованной.
2. Признать в действия Заказчика нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, в связи с заключением договора по итогам Аукциона.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.