

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10/16-268

21 октября 2016 года

город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее по тексту решения — Комиссия Мурманского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии Мурманского УФАС — заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Калитиной Н. А.;

членов Комиссии Мурманского УФАС России:

Коптева А. С. – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

Базоевой Л. В. – специалиста-эксперта отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии представителей:

Заказчика – Министерства здравоохранения Мурманской области (далее - Минздрав, Заказчик) - <...> (доверенность), <...> (доверенность), <...> (доверенность);

уполномоченного органа – Комитета государственных закупок Мурманской области (далее – КГЗ, Уполномоченный орган) <...>;

без участия представителя акционерного общества «Русская медицинская компания» (далее – АО «Русмедком»), извещенного надлежащим образом,

рассмотрев жалобу акционерного общества «Русская медицинская компания» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона: «Услуга по отпуску необходимых товаров отдельным категориям граждан в аптечных организациях» (номер закупки: 0149200002316003927) (далее — Электронный аукцион), в соответствии со статьёй 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту решения - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступила жалоба АО «Русмедком» от 14.10.2016 на положения документации Электронного аукциона, переданная по подведомственности в Мурманское УФАС России 19.10.2016 из ФАС России.

АО «Русмедком» обжалует положения документации об Электронном аукционе в части объективности описания объекта закупки, считает, что нарушены положения статей 8, 33 и 64 Закона о контрактной системе, т. к. объединены в один лот поставка товара и оказание услуг по отпуску этого товара, а также, по мнению Заявителя, Заказчик ограничил число потенциальных участников, установив требование к наличию у участников аукциона действующей лицензии на фармацевтическую деятельность с видом услуг: розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения. Заявитель полагает, что Заказчик указанными действиями при утверждении документации об Электронном аукционе нарушил часть 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель просит провести проверку соблюдения Заказчиком действующего законодательства, выдать Заказчику предписание об устранении нарушения закона при проведении настоящего Электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заседание Комиссии Мурманского УФАС начато в 11 часов 30 минут 21.10.2016 и проведено в соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе. В ходе заседания Комиссии Мурманского УФАС осуществлено ведение аудиозаписи.

На заседание Комиссии представитель Заявителя не явился, о времени и месте заседания был уведомлен надлежащим образом, дополнительных заявлений и обоснований жалобы не представили.

Представители Уполномоченного органа и Заказчика с доводами жалоб АО «Русмедком» не согласны, указывая, что положения документации соответствуют требованиям норм Закона о контрактной системе.

Комиссия Мурманского УФАС России, изучив доводы Заявителя, ознакомившись с возражениями Уполномоченного органа и Заказчика, исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам:

Из существа дела следует, что 30.09.2016 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг опубликовано извещение о проведении Электронного аукциона.

Организация, осуществляющая закупку: Министерство здравоохранения Мурманской области.

Наименование объекта закупки: Услуга по отпуску необходимых товаров отдельным категориям граждан в аптечных организациях.

Начальная (максимальная) цена контракта: 4 987 228,00 рублей.

Документация об Электронном аукционе состоит из трех томов.

Том первый – «Общая часть», утверждён и.о. председателя Комитета государственных закупок Мурманской области <...>.

Том второй – «Специальная часть», утверждён министром здравоохранения Мурманской области <...>.

Том третий – «Проект государственного контракта», утверждён министром здравоохранения Мурманской области <...>.

Процедура осуществления закупок путём проведения электронного аукциона регламентирована параграфом 2 Главы 3 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 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, 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.

Статьей 8 Закона о контрактной системе установлено, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. 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, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, 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 соответствии с подпунктом а) пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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 страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, 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 страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания 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 страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе 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 страны происхождения товара.

Из буквального толкования вышеприведенных положений Закона о контрактной системе следует, что при формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. Однако заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки. В аукционной документации заказчик описывает объект закупки, выбрав показатели, определяющие соответствие закупаемой работы, предусмотренным заказчиком требованиям.

Из материалов дела следует, что предметом закупки по Электронному аукциону

является оказание услуги по отпуску необходимых товаров отдельным категориям граждан в аптечных организациях Мурманской области, то есть объектом закупки является услуга с поставкой товара.

Требования к услуге установлены в разделе 2 «Требования к техническим, функциональным характеристикам и эксплуатационным характеристикам» тома 2 аукционной документации, в том числе в подпункте 3.2 пункта 3 раздела 2 тома 2 аукционной документации установлены требования к товару:

№

п/п

МНН

-

Показатель (характеристика) товара

Значение показателя (характеристики) лекарственного препарата или эквивалентности лекарственного препарата, позволяющего определить соответствие потребностям Заказчика

Разъяснения для участника закупки

1

2

3

4

5

6

1

Инсулин

гларгин

Форма выпуска

Раствор для подкожного введения 300 ЕД/мл

Участник закупки указывает (не меняя формулировок) то значение неизменного показателя, которое установил Заказчик.

Фасовка

1,5 мл № 5 шприц-ручки

Участник закупки указывает конкретное (единственное) значение фасовки

лекарственного препарата, установленного Заказчиком, при этом допускается отпуск лекарственных средств с иной фасовкой (количеством лекарственного препарата во вторичной (потребительской) упаковке) с соответствующим пропорциональным изменением общего количества упаковок лекарственного препарата.

Также представитель Заказчика в ходе заседания Комиссии пояснил, что лоты сформированы с учетом Постановления Правительства Российской Федерации от 17.10.2013 № 929 «Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями».

Комиссия Мурманского УФАС России, исследовав представленные документы, описание функциональных, технических, качественных и эксплуатационных характеристик объекта закупки в Техническом задании тома 2 аукционной документации, пришла к выводу, что описание объекта закупки является объективным, соответствует требованиям части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки в части соответствия требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 1 статьи 49 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

В соответствии с пунктом 47 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

В связи с тем, что Заказчику требуется услуга по отпуску лекарственных препаратов через аптечные организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, установление в документации об аукционе требования к участнику закупки о наличии лицензии на розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения и лицензии на отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения соответствуют объекту закупки.

В ходе рассмотрения настоящей жалобы Комиссия Мурманского УФАС России не усматривает в аукционной документации нарушений Закона о контрактной системе.

В то же время Комиссия Мурманского УФАС усматривает в действиях Заказчика признаки нарушения антимонопольного законодательства в части объединения в

один лот поставки товара (лекарственных средств) и услуги по отпуску лекарственных средств (необходимых товаров отдельным категориям граждан в аптечных организациях Мурманской области).

Руководствуясь статьей 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

РЕШИЛА:

Жалобу общества АО «Русмедком» на действия заказчика – Министерство здравоохранения Мурманской области при проведении электронного аукциона: «Услуга по отпуску необходимых товаров отдельным категориям граждан в аптечных организациях Мурманской области» (номер закупки: 0149200002316003927), признать необоснованной.

Передать должностному лицу Мурманского УФАС материалы жалобы АО «Русмедком» для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Председатель Комиссии Мурманского УФАС

Н.А. Калитина

Члены Комиссии Мурманского УФАС

А.С. Коптев

Л. В. Базоева