

РЕШЕНИЕ

по делу № 377/13

о нарушении законодательства о размещении заказов

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>; <...>;

с участием представителей:

- Заявителя – ООО «ПротексФарм»: не явились, уведомлены, поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя;
- Заказчика – КГБУЗ «Краевая клиническая больница»: не явились, уведомлены;
- Уполномоченного органа: Главного управления экономики и инвестиций Алтайского края: <...>;

рассмотрев жалобу ООО «ПротексФарм» на действия заказчика- КГБУЗ «Краевая клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0117200001713003904 «Поставка лекарственных средств», согласно Федеральному Закону от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом-Главным управлением экономики и инвестиций Алтайского края (далее – Уполномоченный орган) 07.08.2013 г. объявлен открытый аукцион в электронной форме № 0117200001713003904 «Поставка лекарственных средств».

Не согласившись с содержанием документации об открытом аукционе в электронной форме (далее-Документация), ООО «ПротексФарм» обратилось с жалобой в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю. В своей жалобе заявитель указывает на то, что в целях недопущения ограничения количества участников размещения заказа, лекарственные препараты должны иметь функциональную связь, являются однородными по своим фармакологическим свойствам и должны входить в одну группу товаров в

соответствии с Приказом № 273. Лекарственные средства, указанные Заказчиком в техническом задании, в соответствии с Приказом № 273 входят в разные фармакологические группы. Так, например Заявитель указывает на позицию 10. Адеметионин-лиофилизат для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 400 мг, в комплексе с растворителем L-лизина раствор (ампулы) 5 мл, 5 шт. в потребительской упаковке. Таким образом, по мнению Заявителя, в действиях Заказчика, объединившего в один лот поставку лекарственных средств, входящих в разные группы, соответственно, не имеющих функциональной связи, не являющихся однородными по своим фармакологическим свойствам, имеются нарушения требований части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, поскольку формирование лота таким образом ведет к ограничению количества участников размещения заказа.

На основании изложенного, Заявитель просит:

- рассмотреть жалобу по существу;
- приостановить размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу;
- вынести предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель Уполномоченного органа представил возражения, с доводами жалобы не согласился, пояснил, что Документация составлена в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, а также изучив представленные документы, Комиссия УФАС по Алтайскому краю в сфере размещения заказов провела внеплановую проверку и пришла к следующим выводам:

Заявитель указывает на несоответствие Документации требованиям части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

В соответствии с указанной нормой, Документация не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Документация средств индивидуализации товара, перечисленных в данной норме, не содержит.

Предметом контракта является **поставка** лекарственных средств.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые **или закупаемые** им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

При этом, поставку лекарственных средств, являющихся предметом контракта, может осуществить любое лицо, обладающее соответствующей лицензией. **При**

этом, все участники размещения заказа поставлены в равные условия.

Таким образом, довод Заявителя об установлении Документацией требований к товару, ограничивающих количество участников размещения заказа является необоснованным.

Довод Заявителя о том, что при размещении заказа были нарушены положения приказа Минэкономразвития от 07.06.2011 г. № 273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» не обоснован, поскольку Федеральным законом не предусматривается применение указанного приказа при формировании лота.

Кроме того, в соответствии со статьей 34 Закона о размещении заказов, Документация разрабатывается Заказчиком, Уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается Заказчиком, Уполномоченным органом.

Согласно пункту 2.2.9 Порядка взаимодействия органа исполнительной власти Алтайского края, уполномоченного на осуществление функций по размещению заказов для государственных заказчиков Алтайского края, а также бюджетных учреждений Алтайского края, и указанных заказчиков, утвержденного постановлением Администрации края от 31.01.2011 № 35, утверждение Документации отнесено к полномочиям Заказчика.

Документация должна содержать требования, установленные Заказчиком, Уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании предмета размещенного заказа, в том числе в отношении требований к товару, исходя из своих потребностей.

Согласно объяснениям Заказчика, представленным до заседания Комиссии, целью закупки является получение лекарственного средства **однократного** применения, используемого в едином медицинском технологическом процессе. В виду необходимости **одновременного** применения, покупка компонентов лекарственного средства адеметионин- лиофилизат, который растворяют **ТОЛЬКО В СПЕЦИАЛЬНОМ ПРИЛАГАЕМОМ РАСТВОРИТЕЛЕ** раствор L-лизина (форма выпуска данного лекарственного средства предполагает обязательное использование с данным растворителем). С помощью отдельных процедур закупка не рациональна и может привести к нарушению стандартов оказания медицинской помощи.

С учетом вышеизложенного, исследовав совокупность доказательств, представленных участниками рассмотрения жалобы, Комиссия пришла к выводу:

жалоба ООО «ПротексФарм» на действия заказчика- КГБУЗ «Краевая клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0117200001713003904 «Поставка лекарственных средств» не подлежит

удовлетворению.

Вместе с тем, Комиссией УФАС по Алтайскому краю была проведена внеплановая проверка спорного аукциона. В ходе проведения проверки установлено следующее.

В соответствии с пунктом 13 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе в электронной форме должна содержать сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Разделом 15 документации об аукционе установлено, что: «Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если такая возможность предусмотрена пунктом 25 Информационной карты аукциона и контрактом».

Пунктом 25 Информационной карты указано, что: «Возможность заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством: имеется».

Вместе с тем, проект контракта условия об одностороннем отказе от исполнения контракта не содержит.

Частью 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

Частью 5 статьи 9 Закона о размещении заказов определено, что при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в частях 11 и 12 настоящей статьи, части 12 статьи 25, части 5 статьи 27, части 3 статьи 29, части 1 статьи 31, части 7 статьи 31.4, части 3 статьи 31.5, части 12 статьи 35, части 6 статьи 36, части 13 статьи 37, части 3 статьи 38, части 1 статьи 40, части 14 статьи 41, части 22 статьи 41.8, части 11 статьи 41.9, части 15 статьи 41.11, частях 10 и 14 статьи 41.12, части 6 статьи 42, частях 6 и 8 статьи 46, части 8 статьи 47, части 10 статьи 53 и частях 5 и 6 статьи 54 настоящего Федерального закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.7 и 8.1 настоящей статьи, частью 26.1 статьи 65 настоящего Федерального закона.

В связи с чем, проект контракта, не соответствует требованиям, установленным документацией об открытом аукционе и нарушает положения пункта 13 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Заключение контракта, не соответствующего требованиям документации об аукционе и пункта 13 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов может повлечь нарушение части 5 статьи 9 и части 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, в связи, с чем Комиссия УФАС по Алтайскому краю находит целесообразным вынесение предписания Заказчику об устранении допущенного

нарушения.

Комиссия, руководствуясь ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», приказом № 489 от 24.07.2012 г. «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПротексФарм» необоснованной;
2. Признать действия заказчика – КГБУЗ «Краевая клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка лекарственных средств», выразившиеся в нарушении пункта 1 части 4, пункта 13 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов неправомерными;
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 77 (377/13)

о прекращении нарушения в сфере размещения заказов

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>;

на основании своего решения от 27 августа 2013 года по делу № 377/13, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «ПротексФарм» на действия заказчика- КГБУЗ «Краевая клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0117200001713003904 «Поставка лекарственных средств», руководствуясь частью 5 статьи 17, пункта 2 части 9 статьи 17, части 6 статьи 60 Федерального Закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки

товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) **предписывает:**

1. Заказчику – КГБУЗ «Краевая клиническая больница» включить в проект контракта условие о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским [законодательством](#) соответствующее документации об аукционе в электронной форме, с учетом решения Комиссии УФАС по Алтайскому краю от 27.08.2013 года по делу № 377/13. В случае направления проекта контракта по результатам процедуры открытого аукциона в электронной форме, направить участнику размещения заказа проект контракта с внесенными в него изменениями;
2. Заказчику исполнить предписание **до «20» сентября 2013 года;**
3. Заказчику направить в УФАС по Алтайскому краю доказательство исполнения предписания, путем направления в УФАС по Алтайскому краю проекта контракта с внесенными в него изменениями в срок не позднее дня следующего за **«20» сентября 2013 года;**

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения настоящего предписания, УФАС по Алтайскому краю на основании части 15 статьи 17 Закона о размещении заказов вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Примечание. За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего Предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические и должностные лица несут административную ответственность.