

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-438/2019

«05» апреля 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – представителя ГБУЗ КО КККДЦ (доверенность от 02.04.2019 г. б/н);

- <...> - представителя ГБУЗ КО КККДЦ (доверенность от 02.04.2019 г. б/н);

- <...> - представителя ГБУЗ КО КККДЦ (доверенность от 04.04.2019 г. б/н),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ВИАЛ» и материалы жалобы № 042/07/3-438/2019,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (далее – ООО «ТД «ВИАЛ», Заявитель) (вх. № 1518 от 26.03.2019 г.) на действия заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровский клинический консультативно-диагностический центр» (далее – ГБУЗ КО КККДЦ, Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку МНН Йогексола, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, 20.03.2019 г. под № 31907660753 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, документация Заказчика не соответствует действующему

законодательству и описание лекарственного препарата ограничивает количество участников. Кроме того, Заявитель указывает, что Заказчик установил в проекте договора не разумный срок оплаты поставляемого товара в течение 60 дней, что нарушает права и законные интересы участников, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 28.03.2019 г. № 05/3466 рассмотрение жалобы № 042/07/3-438/2019 было назначено на 04.04.2019 года в 15 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ООО «ТД «Виал» и ГБУЗ КО КККДЦ.

В связи с тем, что ООО «ТД «Виал» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-438/2019, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

04.04.2019 г. представители ГБУЗ КО КККДЦ пояснили следующее: в описании объекта закупки указаний в отношении товарных знаков не предусмотрено, а также не содержится ограничивающих количество участников закупки требований к товару. Заказчик установил соответствующие требования к товару исходя из своей потребности с учетом специфики деятельности. Подробно доводы Заказчика изложены в возражениях на жалобу (вх. № 2061 от 02.04.2019 г.).

По результатам рассмотрения 04.04.2019 г. жалобы 042/07/3-438/2019, в связи с ходатайством ГБУЗ КО КККДЦ об отложении жалобы для представления дополнительных материалов, в целях полного и всестороннего рассмотрения данной жалобы, решено отложить её рассмотрение.

Уведомлением (исх. от 05.04.2019 г. 05/3762) рассмотрения жалобы отложено до 05.04.2019 г. до 14 часов 30 мин.

05.04.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили дополнительные пояснения к возражениям ГБУЗ КО КККДЦ (вх. № 2140).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-438/2019, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГБУЗ КО КККДЦ, утвержденным и.о. Начальника Департамента охраны здоровья населения Кемеровской области от 13.12.2018 г. (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Порядок проведения запроса котировок в электронной форме регулируется Главой 11 Положения.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

20.03.2019 г. утверждено Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на предмет договора: Поставка МНН Йогексола (далее – Извещение).

В пункте 5.4 Извещения установлены требования к техническим характеристикам поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг:

№	Наименование	Характеристика поставляемого товара	Ед.измерения	Количество
1	Йогексол	<p>Раствор для инъекций с содержанием активного вещества в пересчете на свободный йод не менее 350 мг/мл с сохранением общего кол-ва действующего вещества с учетом качественных характеристик товара по 100 мл. флакон.</p> <p>Показан для контрастного усиления.</p> <p>Подтвержденная Инструкцией по медицинскому применению осмоляльность не более 0,78 Осм/кг H₂O.</p> <p>Отсутствие противопоказаний для больных с анамнезом эпилепсия и церебральные инфекции. Отсутствие ограничений по времени повторного введения препарата. Отсутствие усиления нефротоксических свойств других лекарственных средств.</p> <p>Возможность введения препарата с помощью автоинжектора. Участник закупки вправе предлагать другую фасовку, не изменяя общее количество лекарственного препарата требуемого Заказчиком.</p>	шт.	600
2	Йогексол	<p>Раствор для инъекций с содержанием активного вещества в пересчете на свободный йод не менее 350 мг/мл с сохранением общего кол-ва действующего вещества с учетом качественных характеристик товара по 50 мл. флакон.</p> <p>Показан для контрастного усиления.</p> <p>Подтвержденная Инструкцией по медицинскому применению осмоляльность не более 0,78 Осм/кг H₂O.</p>	шт.	160

2	ИНОКСОЛ	<p>Отсутствие противопоказаний для больных с анамнезом эпилепсия и церебральные инфекции. Отсутствие ограничений по времени повторного введения препарата. Отсутствие усиления нефротоксических свойств других лекарственных средств.</p> <p>Возможность введения препарата с помощью автоинжектора. Участник закупки вправе предлагать другую фасовку, не изменяя общее количество лекарственного препарата требуемого Заказчиком.</p>	ШТ.	400
---	---------	---	-----	-----

Проанализировав Извещение, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО «ТД «Виал» на основании следующего:

Согласно части 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно подпункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также подпунктом 1 пункта 3.1 раздела 3 Главы 7 Положения в документации о закупке обязательно указываются требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с частью 1, пунктом 2 части 2 статьи 13, частью 1 статьи 33 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Перечень лекарственных препаратов, прошедших государственную регистрацию, содержится в Реестре (<http://grls.rosminzdrav.ru>), который включает, в том числе, информацию о МНН и торговых наименованиях лекарственных препаратов, их лекарственной форме с указанием дозировки.

По состоянию на 04.04.2019 по данным государственного Реестра лекарственных средств имеются сведения о 10 действующих лекарственных препаратах МНН Йогексол.

В силу пункта 2 статьи 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – ФЗ № 323-ФЗ) одним из основных принципов охраны здоровья является приоритет интересов пациента

при оказании медицинской помощи.

Частью 2 статьи 98 Федерального закона № 323-ФЗ предусмотрена ответственность медицинских работников в соответствии с законодательством Российской Федерации за нарушение прав в сфере охраны здоровья, причинение вреда жизни и (или) здоровью при оказании гражданам медицинской помощи.

В соответствии с разделом 02.04.02. Отраслевого стандарта ОСТ 91500.05.0002-2001 «Государственный информационный стандарт лекарственного средства. Основные положения», утвержденного Приказом Минздрава Российской Федерации от 26.03.2001 № 88 инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов – это официальный документ, содержащий информацию о лекарственном препарате, необходимую для его эффективного и безопасного применения.

В целях качественного оказания медицинской помощи, обуславливаемого, в том числе, правильностью выбора методов лечения и степенью достижения запланированного результата лечения (статьи 2, 4 ФЗ № 323-ФЗ), учреждение обязано применять лекарственное средство только в соответствии с его инструкцией по медицинскому применению.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что из совокупности норм Закона о закупках следует, что при описании объекта закупки, Заказчик обязан руководствоваться требованиями действующего законодательства, потребностью и сведениями из инструкций по применению лекарственного препарата и устанавливать терапевтически значимые характеристики лекарственного препарата.

Комиссия, проанализировав ряд инструкций препаратов МНН Йогексол, приходит к выводу, что требованиям Заказчика соответствуют препараты четырех производителей.

В таблице приведены клинико-технические параметры препарата, являющегося объектом закупки.

Таким образом, довод ООО «ТД «Виал» о том, что Заказчик установил характеристики препарата, имеющегося только у одного производителя и одного торгового наименования «Омнипак», что ограничивает участников закупки, не нашел своего подтверждения.

Кроме того, учитывая, что лекарственные препараты находятся в свободном обращении на Российском фармацевтическом рынке, и запрос котировок объявлен на поставку товара, а не на его производство, в запросе котировок могло участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке препарат с требуемыми характеристиками.

Довод Заявителя о том, что установление в проекте договора срока оплаты поставляемого товара в течение 60 дней, что нарушает права и законные интересы участников, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, так же не нашел своего подтверждения, исходя из следующего:

Главой 15 Положения предусмотрено, что особенности проведения закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства устанавливаются

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1352).

С учетом того, Заказчик в своем Положении установил особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц, соответственно требования Постановления № 1352 обязательны для применения Заказчиком.

В Извещении не указаны преференции и (или) особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 4.1 Извещения участником закупки может любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (вместе с «Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема», «Требованиями к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства») Заказчики, зарегистрированные в Едином государственном реестре юридических лиц после вступления в силу настоящего Положения, применяют настоящее Положение с 1 января года, следующего за годом, в котором такие заказчики были зарегистрированы.

Согласно пункту 4 Постановления 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 14(3) Постановления № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего Положения срок оплаты

поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Следовательно, в силу того, что при проведении данной закупки, участниками которой могут быть любые лица, у Заказчика отсутствует обязанность устанавливать в проекте договора срок оплаты не более 30 календарных дней.

Однако с учетом того, что требование п. 14(3) Постановления № 1352 является обязательным к применению для ГАУЗ КО КККДЦ, то срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» на действия заказчика ГАУЗ КО КККДЦ при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку МНН Йогексола (извещение № 31907660753) необоснованной.

Председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>
<...>
<...>
<...>

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