Р Е Ш Е Н И Е

по жалобе № 042/07/3-648/2019

«08» мая 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, утверждении порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <…>;

Члены комиссии
<…>;

<…>;

<…>;

<…>;

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <…> – представителя ГАУЗ КО ОДКБ (доверенность от 30.04.2019 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 № 042/07/3-648/2019,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (далее – ООО «ТД «ВИАЛ», Заявитель) (вх. № 2120э от 24.04.2019 г.) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Областная детская клиническая больница» (далее – ГАУЗ КО ОДКБ, Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств для нужд ГАУЗ КО ОДКБ, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru, 17.04.2019 г. под № 31907778913 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик ограничил число участников закупки, включив в техническое задание требование о поставке МНН: Цефтриаксон+(Сульбактам)

препарат представляет собой порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения. В 1 флаконе содержится цефтриаксон (цефтриаксон натрия трисесквигидрат) - 1000,00 (1193,0) мг и сульбактам (сульбактам натрия) - 500,00 (547) мг., с учетом того, что данный препарат выпускает только один производитель, аналогов указанного препараты не существует, предложить эквивалент по указанной позиции не представляется возможным.

Кроме того, согласно проекту договора расчеты с Поставщиком осуществляются в течение ста восьмидесяти дней, тогда как срок оплаты товаров по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять 30 календарных дней.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 25.04.2019 г. № 05/4533 рассмотрение жалобы № 042/07/3-648/2019 было назначено на 08.05.2019 года в 11 часов 20 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ООО «ТД «Виал», ГАУЗ КО ОДКБ оператору электронной площадки.

В связи с тем, что ООО «ТД «Виал» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-648/2019, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

08.05.2019 г. представители ГАУЗ КО ОДКБ пояснил следующее: заказчик самостоятельно принимает решение при формировании извещения на поставку лекарственных средств учитывая при этом требования действующего законодательства в данной сфере и потребности в определенных лекарственных средствах. Заказчик закупает спорное лекарственное средство в целях терапии пациентов с клинической картиной, указанной в инструкции по применению на указанный препарат. Подробно доводы Заказчика изложены в возражениях на жалобу (вх. № 2811 от 06.05.2019 г.).

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-648/2019, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ КО ОДКБ, утвержденным наблюдательным советом 08.10.2018 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 Разделом 5 Положения.

Согласно пункту 1 подраздела 1 раздела 5 Положения под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно пункту 4 подраздела 1 Раздела 5 Положения при проведении запроса котировок в электронной форме Заказчик не составляет документацию о закупке.

В соответствии с пунктом 5 подраздела 1 Раздела 5 Положения Заказчик размещает в ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме.

Согласно подпункту 2 пункта 1 подраздела 2 Раздела 5 в извещение о проведении запроса котировок в электронной форме должны быть включены сведения, в том числе 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.

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.

В Разделе 9 Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных средств для нужд ГАУЗ КО ОДКБ (далее – Извещение) «Описание объекта закупки» установлены требования:

Требования к безопасности товара, работы, услуги: Соответствие стандартам безопасности, действующим на территории Российской Федерации, в том числе Федеральному закону Российской Федерации от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств».

Требования к качеству товара, работы, услуги: При поставке качество поставляемого товара полностью соответствует требованиям нормативно-технической документации, действующей на территории РФ, в подтверждении чего при поставке каждой партии товара предоставляются надлежащим образом оформленные документы, подтверждающие качество товара.

Требования к техническим характеристикам товара, работы, услуги:

Наименование поставляемого	Требования к техническим характеристикам поставляемого товара

товара	
Лекарственные средства, в том числе:	
1. МНН: Цефтриаксон	Препарат представляет собой порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения, содержащий в 1 флаконе цефтриаксона натриевую соль (в пересчете на активное вещество) 1,0 г в комплекте с растворителем вода для инъекций в ампулах объемом 5 мл. Инструкция по применению не должна содержать указаний на риск поражения почек при одновременном применении с аминогликозидами и петлевыми диуретиками. В инструкции по применению должны отсутствовать указания на усиление действия антиагрегантов (НПВС, салицилаты) и антикоагулянтов при одновременном приеме препарата, сопровождающееся увеличением риска кровотечений, а также на дисульфирамоподобные реакции при использовании препарата с этанолом. Активен в отношении Acinetobacter calcoaceticus.
2. МНН: Цефтриаксон+ (Сульбактам)	Препарат представляет собой порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения. В 1 флаконе содержится цефтриаксон (цефтриаксон натрия трисесквигидрат) - 1000,00 (1193,0) мг и сульбактам (сульбактам натрия) - 500,00 (547) мг.
3. МНН: Цефазолин	Препарат представляет собой порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения. В 1 флаконе содержится цефазолин натрия 1,05 г в пересчете на цефазолин 1,0 г.

Требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги:

Наименование поставляемого товара	Требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) поставляемого товара
Лекарственные средства, в том числе:	
1. МНН: Цефтриаксон	Антибиотик, цефалоспорин.
2. МНН: Цефтриаксон+ (Сульбактам)	Антибиотик-цефалоспорин+бета-лактамаз ингибитор.
3. МНН: Цефазолин	Антибиотик, цефалоспорин.

17.04.2019 г. ГАУЗ КО ОДКБ на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств, включающая в себя извещение с проектом договора.

Дата и время окончания подачи заявок 25.04.2019 в 09:00 (МСК+4).

Дата подведения итогов 25.04.2019 (МСК+4).

Проанализировав Извещение и документа, предоставленные ГАУЗ КО ОДКБ Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО «ТД «Виал» на основании следующего:

При описании спорного лекарственного средства Заказчик руководствовался, в том числе требованиями пункта 2 части 1 статьи 4 согласно которого установлено, что основными принципами охраны здоровья является принцип приоритета интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Заказчик закупает Цефтриаксон+(Сульбактам) в целях терапии пациентов с клинической картиной, указанной в инструкции по применению на указанный препарат.

Согласно Государственному информационному стандарту лекарственного средства (ОСТ ГИСЛС № 91500.05.002-2001), утвержденному Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 26.03.2001 № 88, инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов медицинских организаций является официальным документом, содержащим информацию о лекарственном препарате и (или) изделии, необходимую и достаточную для его эффективного и безопасного медицинского применения.

Пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в описании предмета закупки указываются функциональные (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, 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.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик кроме прочего при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

При проведении данной Закупки Заказчиком были учтены потребности ГАУЗ КО ОДКБ в спорном препарате на основании протокола № 1 от 10.01.2018 г. заседания

формулярного комитета ГАУЗ КО ОДКБ.

Согласно выписке из протокола заседания формулярной комиссии ГАУЗ КО ОДКБ Цефтриаксон+(Сульбактам) имеет ряд преимуществ перед другими ингибиторами (преимущества приведены в протоколе).

Кроме того, Цефтриаксон+(Сульбактам) рекомендован для применения Участниками Совета экспертов по вопросу использования ингибиторозащищенных бета-лактамов в лечении внебольничных и нозокоминальных инфекций (резолюция Совета имеется в материалах жалобы).

Указание Заказчиком в Извещении конкретных требований к поставляемым товарам не ограничивает количество участников размещения закупки, так как извещение о проведении запроса котировок в электронной форме не содержит указаний на фирменное наименование, место происхождения товара или наименование производителя, а также иных требований к товару, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Все участники закупки имеют равные условия, при подаче заявки и могут предлагать к поставке товары, полностью соответствующие Извещению. В Извещении также отсутствует требование о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки.

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 180 дней, нарушает права и законные интересы участников, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, так же не нашел своего подтверждения, исходя из следующего:

Подразделом 12 Раздела 1 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 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 оплату не более 30 календарных дней.

Однако с учетом того, что требование п. 14(3) Постановления № 1352 является обязательным к применению для ГАУЗ КО ОДКБ, 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 ОДКБ при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных средств для нужд ГАУЗ КО ОДКБ (извещение № 31907778913) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <…>

Члены Комиссии: <…>
<…>
<…>
<…>

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