

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а
50-31-55

тел.

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–50/2022

Резолютивная часть решения оглашена 11.04.2022 года

В полном объёме решение изготовлено 14.04.2022 года
Тюмень

г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	Верзун Ю.Д.	- заместитель руководителя Тюменского УФАС России, начальник отдела контроля закупок;
---------------------------	-------------	--

Члены комиссии:	Попов Г.Ф.	- заместитель начальника отдела контроля закупок,
-----------------	------------	--

	Романенко В.В.	- специалист-эксперт отдела контроля закупок,
--	----------------	--

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–50/2022 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Акафарм» (далее также – Заявитель, Общества) на действия государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный клинический

медицинский центр «Медицинский город» (далее также – Заказчик, ГАУЗ ТО «МКМЦ «Медицинский город») при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также – СМСП) на право заключения договора поставки хлоргексидина (далее – Товар), реестровый номер извещения: 32211225712 (далее также – Закупка), в присутствии

представителя Заявителя:

<...> (на основании доверенности б/н от 12.10.2021 г.),

представителя Заказчика:

<...> (на основании доверенности № 66 от 15.03.2022 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 23.03.2022 г. в 18:42 поступила жалоба (вх. № 184-ЭП/22 от 24.03.2022 г.) ООО «Акафарм» на действия ГАУЗ ТО «МКМЦ «Медицинский город» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только СМСП на право заключения договора поставки хлоргексидина (реестровый номер извещения: 32211225712).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон, Закон о закупках).

Согласно ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении жалобы по существу, комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на

участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

По существу, из довода жалобы Заявителя следует, что закупочная документация, сформированная Заказчиком не соответствует требованиям действующего законодательства РФ, а именно:

- отсутствует требование к участникам Закупки о предоставлении в содержании заявки копии регистрационного удостоверения на Товар;

- требование, зафиксированное в пп. 6 п. 9.2 котировочной документации о необходимости предоставления в составе заявки копии лицензии на фармацевтическую деятельность необоснованно ограничивает возможность участия в Закупке производителей необходимого Заказчику Товара, обладающих лицензией на производство лекарственных средств.

Представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная документация, сформированная и утверждённая Заказчиком в полном объёме соответствует требованиям действующего законодательства РФ, прав и законных интересов Заявителя не нарушает, возможность участия в Закупке не ограничивает. Мотивированное обоснование обозначенной правовой позиции Заказчика также представлено в отзывах на жалобу ООО «Акафарм» от 31.03.2022 г. (вх. № 666/22 от 01.04.2022 г.), от 08.04.2022 г. (вх. № 1050/22 от 08.04.2022 г.).

В заседании по рассмотрению дела № 072/07/18.1-50/2022, состоявшемся 01.04.2022 г., Комиссия Тюменского УФАС России, руководствуясь ч. 14.1. ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, продлила срок принятия решения до 11.04.2022 г., в целях получения дополнительной информации и материалов, также дополнительно обеспечив сторонам по настоящему делу возможность представить документы (сведения, материалы), подтверждающие обозначенные ими обстоятельства дела.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов по существу дела № 072/07/18.1-50/2022, заслушав устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства РФ, однако они должны отвечать условиям Положения о закупке Заказчика, разработанного в соответствии с Законом о закупках.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, протоколом заседания Наблюдательного совета ГАУЗ ТО «МКМЦ «Медицинский город» от 14.05.2021 г. № 11 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для ГАУЗ ТО «МКМЦ «Медицинский город» (далее – Положение, Положение о закупке), которое 17.05.2021 г. в 09:28 (с актуальными изменениями, действующими на момент размещения извещения о Закупке) размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами настоящего дела 16.03.2022 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32211225712) и на сайте оператора электронной торговой площадки (далее – ЭП) – общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по электронному адресу: <http://www.rts-tender.ru>, Заказчиком было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № ЭК-247/22, участниками которого могут быть только СМСП на поставку хлоргексидина (далее – Извещение).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 24.03.2022 г. в 01:59.

Начальная (максимальная) цена договора – 1 500 000,00 руб.

Порядок осуществления закупочной процедуры посредством проведения запроса котировок в электронной форме регламентируется разделом 20 Положения о закупке Заказчика. Порядок проведения закупок среди СМСП регулируется разделом 23 Положения.

Согласно ч. 20 ст. 3.2 Закона о закупках и по смыслу п. 20.1 разд. 20 Положения, под запросом котировок в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором ЭП на ЭП, при которой информация о закупке сообщается неограниченному кругу лиц путём размещения в ЕИС извещения о проведении запроса котировок в электронной форме и при которой победителем запроса котировок признаётся участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, и содержит наиболее низкую цену договора.

В соответствии с п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках и по смыслу пп. 3 абз. 1 п. 20.4 разд. 20 Положения, в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, а также

краткое описание предмета закупки в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Во исполнение вышеуказанных требований Закона о закупках и Положения, пунктом 4.1 Извещения установлено, что функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики определены Приложением № 1 к Извещению, являющимся Описанием предмета (объекта) Закупки (далее – Описание), где п. 1 Описания закреплено, что Заказчику необходим к поставке лекарственный препарат – Хлоргексидина – раствор для местного и наружного применения 0,02 % не менее 400 мл. Форма выпуска – бутылка, в количестве 10 000 шт.

Частью 1 ст. 13 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон № 61) определено, что допускается производство, изготовление, хранение, перевозка, ввоз в РФ, вывоз из РФ, реклама, отпуск, реализация, передача, применение, уничтожение лекарственных препаратов, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Согласно п. 26, п. 26.1 абз. 1 ст. 4 Закона № 61, под регистрационным удостоверением лекарственного препарата понимается документ, подтверждающий факт государственной регистрации лекарственного препарата, держателем или владельцем которого является разработчик лекарственного средства, производитель лекарственных средств или иное юридическое лицо, обладающее правом владения регистрационным удостоверением, которые несут ответственность за качество, эффективность и безопасность лекарственного препарата.

В силу п. 11 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках и пп. 1 п. 23.18 разд. 23 Положения, документации о конкурентной закупке Заказчик вправе установить обязанность представления копии документов, подтверждающих соответствие Товара, являющегося предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ, в случае, если требования к данным Товару установлены в соответствии с законодательством РФ и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством РФ они передаются вместе с товаром.

Так, воспользовавшись указанным в п. 11 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках и пп. 1 п. 23.18 разд. 23 Положения, правом, п. 3.2 разд. 3 Приложения № 2 к Извещению, Заказчиком закреплено, что вместе с Товаром в момент поставки поставщик передаёт Заказчику регистрационные удостоверения, обязательные для данного вида Товара, оформленные в соответствии с законодательством РФ, заверенные печатью поставщика или нотариально.

Таким образом, требование к необходимости предоставления регистрационного удостоверения установлено Заказчиком в п. 3.2 разд. 3 Приложения № 2 к Извещению, что соответствует требованиям ч. 1 ст. 13 Закона № 61 и отвечает определённому в п. 11 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках, праву Заказчика на установления такого требования, соответственно, довод жалобы Заявителя об отсутствии в содержании котировочной документации требования о

необходимости предоставления регистрационного удостоверения опровергается фактическими обстоятельствами дела № 072/07/18.1-50/2022. Следует отметить, что факт установления Заказчиком обозначенного требования в разд. 3 Приложения № 2 к Извещению, подтверждается представителем Заявителя в заседании Комиссии Управления.

Кроме того, Комиссия Тюменского УФАС России дополнительно акцентирует внимание на то обстоятельство, что частью 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках, закреплено именно право Заказчика предусмотреть в закупочной документации обязанность по предоставлению документов и информации, при этом названная статья Закона не конкретизирует, как часть закупочной документации, где предполагается установление такой обязанности (разделы, техническое задание, проект договора и пр.), так и статус субъекта оферты на которого непосредственно направлено обязательство (участник закупки, победитель закупки, участник занявший второе место, исполнитель по договору и т.д.).

В защиту обозначенного вывода свидетельствует совокупность содержания ч. 9, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, где законодателем закреплена однозначная обязанность Заказчика указывать в закупочной документации поименованные данной статьёй условия, положения и требования.

Документов, сведений и материалов каким-либо образом, опровергающих вышеприведённый вывод или свидетельствующих об обратном, сторонами в материалы дела № 072/07/18.1-50/2022 не предоставлено.

Отказывая в удовлетворении довода жалобы о том, что требование, зафиксированное в пп. 6 п. 9.2 Извещения о необходимости предоставления в составе заявки копии лицензии на фармацевтическую деятельность, необоснованно ограничивает конкуренцию, Комиссия Тюменского УФАС России руководствуется совокупностью следующих обстоятельств.

В соответствии с пп. 6 п. 9.2 Извещения, заявка на участие в Закупке состоит из копии документов, подтверждающих соответствие её участника требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, являющихся предметом Закупки, к коим, в частности относится копия лицензии на осуществление фармацевтической деятельности со всеми имеющимися приложениями или выписка из реестра лицензий, где в качестве лицензируемого вида деятельности указано: фармацевтическая деятельность.

В силу ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов (Заказчика) могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Аналогично, частью 10 ст. 3 Закона о закупках, закреплено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) Заказчика, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В ходе рассмотрения дела № 072/07/18.1-50/2022, Комиссией Тюменского УФАС России достоверно установлено, что ООО «Акафарм» фактически обладает действующей лицензией № ФС-99-02-007000 от 26.11.2018 г. на осуществление фармацевтической деятельности (далее – Лицензия), выданной Обществом Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, что подтверждается:

- копией обозначенной Лицензии, предоставленной в адрес Управления самим Заявителем жалобы при её подаче;

- выписками из реестра лицензий по состоянию на 11:39 04.04.2022 г. и 13:04 08.04.2022 г., отражающими факт наличия действующей Лицензии у Заявителя,-

что объективно исключает обстоятельства, влекущие нарушение прав и законных интересов Общества обжалуемыми им действиями Заказчика, направленными на формирование и утверждение требований пп. 6 п. 9.2 Извещения, в том числе, свидетельствуя об отсутствии ограничения возможности участие ООО «Акафарм» в рассматриваемой Закупке.

Таким образом, учитывая установленный Комиссией Тюменского УФАС России факт отсутствия нарушения прав и законных интересов ООО «Акафарм» обжалуемыми им действиями Заказчика, выражающейся в фактическом наличии у Заявителя Лицензии, необходимой для участия в Закупке, Комиссия Управления, руководствуясь ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, не усматривает правовых оснований для рассмотрения обозначенного в жалобе довода Заявителя, ввиду его несоответствия названным нормам права.

Кроме того, Комиссия Тюменского УФАС России полагает надлежащим образом недоказанными Заявителем факт нарушения Заказчиком требований ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, в частности, Обществом не подтверждён, как факт ограничения конкуренции посредством установления обжалуемого ООО «Акафарм» требования Извещения, так и нарушение иных обозначенных названной нормой принципов законодательства о закупках.

Вместе с тем, с учётом приведённых норм и указанных фактических обстоятельств, права и законные интересы ООО «Акафарм» не могли быть нарушены в силу того, что Заявитель не обосновал и не подтвердил соответствующими доказательствами, каким образом спорные положения Извещения могли повлиять на его возможность участия в Закупке, в связи с чем Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности жалобы.

Исходя их совокупности вышерассмотренного, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы в их взаимосвязи, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что в обжалуемых Обществом действиях Заказчика, направленных на формирование и утверждение Извещения отсутствуют нарушения положений Закона о закупках, соответственно, жалоба ООО «Акафарм» на действия ГАУЗ ТО «МКМЦ «Медицинский город» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только СМСП на право заключения договора поставки хлоргексидина (реестровый номер извещения: 32211225712) удовлетворению не подлежит.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Акафарм» на действия государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный клинический медицинский центр «Медицинский город» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки хлоргексидина (реестровый номер извещения: 32211225712) **необоснованной**.

Председатель Комиссии:

Ю.Д. Верзун

Члены Комиссии:

Г.Ф. Попов

В.В. Романенко

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.