УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–119/2021

Резолютивная часть решения оглашена 22.07.2021 года

В полном объёме решение изготовлено 23.07.2021 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	Веретенников И.В. -	руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области
Члены комиссии:	Верзун Ю.Д. -	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок;
	Попов Г.Ф. -	ведущий 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 № 072/07/18.1–119/2021 по жалобе общества с ограниченной ответственностью

«Фармсклад № 1» (далее также –Заявитель, Общество) на действия государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр» (далее также – Заказчик, ГАУЗ ТО «МКДЦ») при организации и проведении аукциона в электронной форме № АЭФ 75/21 на право заключения договора поставки товаров медицинского назначения для химиотерапии (реестровый номер извещения: 32110408387), далее также – Закупка, Аукцион, в отсутствие представителя Заявителя, уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, в присутствии

представителей Заказчика:

1) <...>;

2) <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России, Управление) 15.07.2021 г. в 15:22 поступила жалоба (вх. № 7232) ООО «Фармсклад № 1» на действия ГАУЗ ТО «МКДЦ» при организации и проведении аукциона в электронной форме № АЭФ 75/21 на право заключения договора поставки товаров медицинского назначения для химиотерапии (реестровый номер извещения: 32110408387).

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 также – 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 16.07.2021 г. в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/4576) 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, доводы жалобы Заявителя заключаются в следующем:

- заявка Общества необоснованно отклонена закупочной комиссией Заказчика на основании раздела 3.7 закупочной документации, а именно за несоответствие функциональных характеристик предложенного препарата по позициям 4 и 5 Приложения № 1 к аукционной документации (далее также – Спецификация);

- установление Заказчиком в п. 4 и 5 Спецификации закупочной документации требования к конкретному объёму флакона концентрата для приготовления раствора для инфузий (Паклитаксел) – 16,7 мл и 5 мл, при конкретной дозировке (концентрации) 6 мг/мл противоречит требованиям действующего законодательства РФ и ограничивает круг возможных участников данного Аукциона.

В свою очередь, представители Заказчика с доводами, заявленными Обществом в жалобе не согласились и пояснили, что п. 4, 5 (предложение о товаре) заявки Общества фактически не соответствует п. 4, 5 Спецификации аукционной документации, что явилось основанием для обоснованного, в соответствии с разделом 3.7 закупочной документации, отклонения заявки ООО «Фармсклад № 1», соответственно, в действиях закупочной комиссии Заказчика отсутствуют нарушения действующего законодательства РФ.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон 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 перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства РФ, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, протоколом заседания Наблюдательного совета ГАУЗ ТО «МКДЦ» от 21.04.2021 г. № 2 утверждено действующее на момент размещения извещения о Закупке, Положение о закупке товаров, работ, услуг для государственных автономных и бюджетных учреждений (далее – Положение, Положение о закупке), которое 23.04.2021 г. размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела, 23.06.2021 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32110408387) и на сайте оператора электронной площадки – общества с ограниченной ответственностью «Центр Развития Электронных Торгов» по электронному адресу: https://torgi223.ru/, Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки и документация о проведении аукциона в электронной форме № АЭФ 75/21 на поставку товаров медицинского назначения для химиотерапии (далее – Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 09.07.2021 г. в 12:00.

Начальная (максимальная) цена договора – 5 883 689,70 руб.

Порядок организации и проведения закупочной процедуры посредством аукциона в электронной форме регламентируется п. 15 Положения о закупке Заказчика.

Так, в соответствии п. 15.1 Положения, под аукционом в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором электронной площадки на электронной площадке, при которой

победителем аукциона, с которым заключается договор, признаётся лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путём снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Согласно пп. 2 абз. 1 п. 15.5 Положения и по смыслу п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, аукционная документация должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе и инструкция по ее заполнению.

Во исполнение вышеизложенных требований Положения и Закона о закупках, «Требованиями к содержанию и составу заявки» разд. 3.5 гл. 3 Документации закреплено, что заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения. Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке.

В соответствии с разд. 3.3 гл. 3 Документации, первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме направляется участником такого аукциона оператору электронной площадки в форме электронных документов. В состав первой части заявки должны входить документы, сведения о конкретных показателях, соответствующих значениям, установленным документацией о таком аукционе, и 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 места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя, если такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, то такой участник предоставляет конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, если условия об эквивалентности товара установлены данной документацией.

В данном случае необходимо отметить, что, в сущности, идентичные разделу 3.3 гл. 3 Документации условия отражены в пп. 2 п. 15.7 Положения.

Согласно пп. 1 абз. 1 п. 15.5 Положения и по смыслу п. 1 ч. 10 ст. 4 закона о закупках, аукционная документация должна содержать 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 РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 2.2 Информационной карты Документации, Заказчиком приведено описание объекта закупки, из которого следует, что функциональные (потребительские), технические и качественные характеристики необходимого к поставке Товара закреплены в Приложении № 1 к Документации (Спецификация).

Так, Спецификация, представлена Заказчиком, как описание объекта закупки в табличной форме, содержащая 10 заполненных граф (пунктов): «Наименование объекта закупки (товара)», «Функциональные, технические, качественные характеристики объекта закупки (товара)», «единицы измерения», «Количество» и т.д., где п. 4, 5 Заказчику необходим к поставке следующий товар (выдержка из Спецификации):

	Наименование объекта закупки (товара)	Функциональные, технические, качественные характеристики объекта закупки (товара), единицы измерения	Кол-во	Единица измерения	Начальная (максимальная) цена единицы товара
4	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий, 6 мг/мл, 16,7 мл - флаконы №1	255	уп	2898,09
5	Паклитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий, 6 мг/мл, 5 мл - флаконы №1	150	уп	869,42

В ходе анализа, Комиссией Тюменского УФАС России, заявки участника Закупки – ООО «Фармсклад № 1», предоставленной Заказчиком в адрес Управления по запросу от 16.07.2021 г. (исх. № ИВ/4576) установлено, что Заявителем по п. 4, 5 Спецификации Документации предложено следующее (выдержка из содержания заявки ООО «Фармсклад № 1»):

	МНН	Функциональные, технические, качественные характеристики объекта закупки (товара), единицы измерения	Единица измерения	Кол-во
4	Паклитаксел	Паклитаксел-Келун-Казфарм концентрат для приготовления раствора для инфузий, 100 мг/ 16,7 мл, 16,7 мл - флаконы № 1	уп	255
5		Паклитаксел-Келун-Казфарм концентрат для	уп	150

	Паклитаксел	приготовления раствора для инфузий, 30 мг/ 5 мл, 5 мл - флаконы № 1		

Таким образом, учитывая совокупность вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что п. 4, 5 предложения, заявки участника Закупки – ООО «Фармсклад № 1» фактически не соответствует содержанию требований п. 4, 5 Спецификации Документации, что противоречит положениям разд. 3.3, 3.5 гл. 3 Документации и пп. 2 п. 15.7 Положения.

Согласно абз. 1 п. 15.8 Положения, комиссия по закупкам в срок, установленный в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе, рассматривает все поступившие заявки на участие в аукционе на предмет их соответствия требованиям аукционной документации. Комиссия по закупкам принимает решение о допуске к участию/ об отклонении от участия в аукционе участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе.

В соответствии с абз. 2 п. 15.8 Положения, участник закупки отклоняется от участия в аукционе в случае:

1) непредоставления и/или предоставления в составе заявки документов и информации не соответствующих требованиям, предусмотренным п. 15.7 настоящего раздела, либо предоставления недостоверных сведений;

2) несоответствие конкретных показателей товара, его функциональных, технических и качественных характеристик, требованиям документации об аукционе, равно как и неуказание в заявке на товарный знак (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), промышленные образцы (при наличии).

Вместе с тем, в сущности идентичные абзацу 2 п. 15.8 Положения, основания отклонения заявок участников рассматриваемой Закупки определены Заказчиком в разделе 3.7 гл. 3 Документации, а именно участник закупки не допускается к участию в аукционе в случае:

- непредоставления или несоответствия в составе заявки документов и информации, предусмотренных разделами 3.3, 3.4 настоящей Документации, либо предоставление недостоверных сведений;

- несоответствие конкретных показателей поставляемого товара, его функциональных, технических и качественных характеристик, требованиям документации о такой закупке.

Протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе № 1-АЭФ-75/21 от 09.07.2021 г. зафиксировано, что на участие в обжалуемой Заявителем закупочной процедуре подано четыре заявки, одна из которых отклонена (ООО «Фармсклад № 1») закупочной комиссией Заказчика со следующей

формулировкой (цитирование): «Отклонить на основании Раздела 3.7. Документации о проведении аукциона в электронной форме. – непредоставление или несоответствие в составе заявки документов и информации, предусмотренных разделом 3.3, настоящей Документации (несоответствие функциональных характеристик предложенного препарата по позициям 4 и 5).».

Таким образом, проанализировав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика, а также учитывая содержание вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу что заявка участника Закупки – ООО «Фармсклад № 1» не соответствует требованиям разд. 3.3, 3.5 гл. 3 Документации и пп. 2 п. 15.7 Положения, следовательно, подлежит отклонению на основании абз. 2 п. 15.8 Положения и разд. 3.7 гл. 3 Документации, соответственно в действиях закупочной комиссии Заказчика, направленных на отклонение заявки Общества отсутствует нарушение требований действующего законодательства РФ, а настоящий довод жалобы Заявителя не находит своего объективного подтверждения.

В свою очередь, в отношении довода жалобы Заявителя о неправомерности требований Документации сформированной Заказчиком, Комиссия Тюменского УФАС России сообщает следующее.

Частью 13 ст. 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закон о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством РФ, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Так, согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учётом особенностей, установленных ст. 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

При этом, ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции определено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии 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.

Из системного толкования вышеуказанных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) объектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания, установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

По смыслу вышеизложенной нормы, обжалованию участниками Закупки, подавшим заявку на участие в такой Закупке подлежат исключительно действия Заказчика, совершенные им после окончания срока подачи заявок (отклонение заявки, осуществление оценки, порядок проведения Закупки и т.п.), соответственно, учитывая, что действия Заказчика направленные на формирование и утверждение закупочной документации осуществляются до указанного срока, такие действия обжалованию после срока окончания подачи заявок, в соответствии с ч. 11 ст. 3 Закона о закупках, не подлежат.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Поскольку указанная жалоба получена антимонопольным органом 15.07.2021 г. в 15:22 (вх. № 7232), а срок подачи заявок завершен 09.07.2021 г. в 12:00, то у Комиссии Управления отсутствуют правовые основания для рассмотрения доводов жалобы Заявителя на положения закупочной документации Заказчика.

С учётом вышерассмотренного, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы, заслушав пояснения представителей Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что в обжалуемых Обществом действиях Заказчика отсутствуют нарушения

положений Закона о закупках, соответственно, просительная часть жалобы ООО «Фармсклад № 1» на действия ГАУЗ ТО «МКДЦ» при организации и проведении аукциона в электронной форме № АЭФ 75/21 на право заключения договора поставки товаров медицинского назначения для химиотерапии (реестровый номер извещения: 32110408387) 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 «Фармсклад № 1» на действия государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр» при организации и проведении аукциона в электронной форме № АЭФ 75/21 на право заключения договора поставки товаров медицинского назначения для химиотерапии (реестровый номер извещения: 32110408387) **необоснованной**.

Председатель Комиссии: И.В. Веретенников

Члены Комиссии: Ю.Д. Верзун

Г.Ф. Попов

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном