

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Заместителя председателя комиссии:

заместителя руководителя управления – начальника отдела КЗ;

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ;

ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ;

в присутствии:

представителя КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница», по доверенности,

представителя КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница», по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «ОптоМед» на действия КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница»,

У С Т А Н О В И Л А:

27.08.2018 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «ОптоМед» (далее – Заявитель) на действия Кировского областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Кировская областная клиническая больница» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на поставку химических реактивов и расходных материалов для автоматических биохимического и иммунохимического анализаторов "BESKMAN COULTER AU 680", "ACCESS 2" BESKMAN COULTER (закрытые системы) реестровый номер извещения 0340200003318010601. Уполномоченным учреждением по закупке является КОГКУ «Центр по техническому сопровождению государственных закупок».

Заявитель полагает, что Заказчиком в нарушение Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в п.2.2.3 проекта контракта предусмотрено условие, согласно которому для товара иностранного происхождения, при передаче товара поставщик предоставляет документы, подтверждающие факт введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации правообладателем

товарного знака, размещенного на товаре, или с его согласия (лицензионные соглашения поставщика с правообладателями, таможенные декларации, письма правообладателей и лицензиата, договоры с лицензиатом или с его контрагентами на поставку медицинских изделий). Кроме того, полагает, что условие о праве Заказчика не выбирать весь указанный в контракте товар, при условии отсутствия финансирования, нарушает принципы планирования закупок.

Жалоба на положения документации о закупке поступила до окончания регламентированного срока подачи заявок.

В соответствии с п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе в ходе рассмотрения жалобы проводится внеплановая проверка.

Лицам, участвующим в деле, направлены уведомления о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика запрошены необходимые документы по данному размещению закупки, а также письменные пояснения по существу жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 03 сентября 2018 года.

Из письменных пояснений Заказчика следует, что в соответствии со ст.421 Гражданского кодекса РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. В силу ч.1 ст.460 ГК РФ продавец обязан передать покупателю товар свободным от прав третьих лиц. Поэтому Заказчиком предусмотрено в проекте контракта спорное условие в отношении товаров иностранного происхождения, так как такие товары как материальные носители средства, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности, могут быть введены в оборот только с согласия правообладателя исключительного права на результат такой деятельности. Такое условие позволит избежать неблагоприятных последствий поставки медицинских изделий находящихся в обороте на территории Российской Федерации в нарушение законодательства. Кроме того отмечает, что условие о возможности отказа от получения товара при отсутствии финансирования не нарушает нормы Закона о контрактной системе.

Из письменных пояснений Уполномоченного учреждения следует, что техническое задание и проект контракта утверждаются Заказчиком.

Представители Заказчика в ходе заседания комиссии поддержали доводы возражений, изложенных письменно.

Заявитель, Уполномоченное учреждение извещенные о дате, месте и времени рассмотрения жалобы, явку представителей не обеспечили, ходатайств не представили. Комиссия Кировского УФАС России полагает возможным рассмотрение жалобы в отсутствие представителя Заявителя.

Исследовав доводы Заявителя, Уполномоченного учреждения, заслушав Заказчика, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

15.08.2018 года в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении электронного аукциона. Предмет аукциона – поставка химических реактивов и расходных материалов для автоматических биохимического и иммунохимического анализаторов "BECKMAN COULTER AU 680", "ACCESS 2" BECKMAN COULTER (закрытые системы) реестровый номер извещения 0340200003318010601. Начальная (максимальная) цена контракта 5303077 (пять миллионов триста три

тысячи семьдесят семь) руб. 65 коп.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона о контрактной системе.

В силу ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно п.2.2.3 проекта контракта для товара иностранного происхождения, при передаче товара поставщик предоставляет документы, подтверждающие факт введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации правообладателем товарного знака, размещенного на товаре, или с его согласия (лицензионные соглашения поставщика с правообладателями, таможенные декларации, письма правообладателей и лицензиата, договоры с лицензиатом или с его контрагентами на поставку медицинских изделий).

Помимо условия о соответствии проекта контракта статье 33 Закона о контрактной системе, содержание контракта определено ст.34 Закона о контрактной системе.

В указанной норме отсутствует запрет на включение в проект контракта условий, предусмотренных общими правилами, установленными Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ). Оцениваемая статья Закона о контрактной системе определяет минимальные требования к содержанию контракта. В остальной части Заказчик, составляя проект контракта, обязан руководствоваться действующим законодательством.

В соответствии с ч.4 ст.421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Часть 1 ст.460 ГК РФ обязывает передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. Включение в проект контракта спорного условия свидетельствует об отсутствии такого согласия Заказчика о поставке товара, обремененного правами третьих лиц.

В силу п.14 ч.1 ст.1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются товарные знаки и знаки обслуживания.

Помимо этого абзацем 3 ч.1 ст.1229 ГК РФ установлено, что использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной

деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Проанализировав приведенные нормы, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу об обоснованности включенного в проект контракта оспариваемого условия о предоставлении документов в отношении товара иностранного происхождения, в связи с чем, нарушения в данной части в действиях Заказчика отсутствуют.

Рассматривая довод о нарушении в действиях Заказчика в части включения в п.3.4 проекта контракта условия, согласно которому количество и объем заявок зависят от финансирования Заказчика, в силу чего Заказчик оставляет за собой право не выбирать законтрактованный товар в полном объеме, в случае отсутствия финансирования, Комиссия Кировского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с п.6 ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, предусмотренных [пунктом 6 статьи 161](#) Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта [обеспечивает согласование](#) новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

Таким образом, спорное условие соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Оценивая довод Заявителя о нарушении Заказчиком положений о планировании закупок, закреплённых в Законе о контрактной системе, Комиссия Кировского УФАС России обращает внимание Заявителя на следующее.

В силу ч.3 ст.99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного [частями 5, 8 и 10](#) указанной статьи, с учетом [части 4](#) указанной статьи осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно ч.5 ст.99 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, финансовые органы субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, органы управления государственными внебюджетными фондами осуществляют контроль за:

2) соответствием информации об идентификационных кодах закупок и об объеме финансового обеспечения для осуществления данных закупок, содержащейся:

а) в планах-графиках, информации, содержащейся в планах закупок;

б) в извещениях об осуществлении закупок, в документации о закупках,

информации, содержащейся в планах-графиках;

г) в условиях проектов контрактов, направляемых участникам закупок, с которыми заключаются контракты, информации, содержащейся в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России не наделена полномочиями по осуществлению контроля за действиями Заказчика при планировании закупок.

При таких обстоятельствах жалоба Заявителя является необоснованной.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «ОптоМед» на действия КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» при проведении электронного аукциона на поставку химических реактивов и расходных материалов для автоматических биохимического и иммунохимического анализаторов "BESKMAN COULTER AU 680", "ACCESS 2" BESKMAN COULTER (закрытые системы) реестровый номер извещения 0340200003318010601.

2. Отменить приостановление заключения контракта.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.