



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

05.05.2016 № 4861/05.02

На № _____ от _____

ООО «Сервис-Фарм»

119334, г. Москва,
5-й Донской проезд, д. 15, стр. 5
эл.почта: Servicepharm@gmail.com

Государственное бюджетное учреждение
здравоохранения Ярославской области
«Ярославский областной клинический
госпиталь ветеранов войн – международный
центр по проблемам пожилых людей
«Здоровое долголетие»
150047, г. Ярославль, ул. Угличская, д.40.
эл. почты: zakupkigospital@yandex.ru

ООО «РТС-тендер»

119049, г. Москва,
4-ый Добрынинский пер., 8
(БЦ "Добрыня", 9 этаж)
Тел./факс: 8(495) 733-9519
E-mail: info@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/91Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 28 апреля 2016 года

Решение изготовлено в полном объеме 5 мая 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – начальник отдела контроля закупок Крюкова Т.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Лебедева С.Н., с участием:

от заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», представители по доверенности Агаспарова Д.Б., Смирнов Д.К., Шалимова О.А.,

от заявителя – ООО «Сервис-Фарм» (далее также – заявитель), представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

от оператора электронной площадки – ООО «РТС-тендер», представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом

рассмотрев жалобу ООО «Сервис-Фарм» на действия заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного средства (эноксапарин натрия) (извещение № 0371200010816000145) (далее – электронный аукцион, заказчик) и осуществив внеплановую проверку в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013г. № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора

электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14,,

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «Сервис-Фарм» на действия заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного средства (эноксапарин натрия) (извещение № 0371200010816000145).

По мнению заявителя, документация об аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного средства (эноксапарин натрия) не соответствует требованиям действующего законодательства по следующим причинам:

- заказчиком в аукционной документации неправомерно установлены ограничивающие количество участников закупки требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам лекарственного средства с международным непатентованным наименованием эноксапарин натрия (далее – МНН «Эноксапарин натрия»), в частности, такие, как требование о наличии у шприцов системы защиты иглы и трехлетний срок годности препарата, поскольку вышеуказанными характеристиками обладает только лекарственное средство «Эноксапарин натрия» с торговым наименованием Клексан®;

- заказчиком в аукционной документации не установлены ограничения допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289 «Об ограничениях и условиях допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов (далее - Постановление от 30.11.2015 № 1289), а также не установлено требование о представлении участниками закупки в составе вторых частей заявок на участие в электронном аукционе документов, подтверждающих соответствие участника закупки данным ограничениям.

На основании вышеизложенного просят признать жалобу обоснованной, выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласны. Представили письменные пояснения по существу жалобы. Просят признать жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заказчиком – Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 15.04.2016г. размещено извещение № 0371200010816000145 о проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку лекарственного средства (эноксапарин натрия) вместе с аукционной документацией.

В отношении довода заявителя о том, что заказчиком в аукционной документации неправомерно установлены ограничивающие количество участников закупки требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам лекарственного средства

с международным непатентованным наименованием эноксапарин натрия (далее – МНН «Эноксапарин натрия»), в частности, такие, как требование о наличии у шприцов системы защиты иглы и трехлетний срок годности препарата, поскольку вышеуказанными характеристиками обладает только лекарственное средство «Эноксапарин натрия» с торговым наименованием Клексан®, Комиссией Ярославского УФАС России установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, 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 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующим правилом: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Из изложенных норм следует, что в зависимости от своих потребностей заказчик в аукционной документации должен установить требования к поставке диагностических средств (наборов реагентов) для выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусом иммунодефицита человека с учетом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования к товарам, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Кроме того, законом не предусмотрено ограничений по включению в аукционную документацию требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к оказываемым услугам. Более того, указание в документации конкретных характеристик к оказываемым товарам предусмотрено законодательством о закупках.

В данном случае аукцион проводился в интересах заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие».

В пункте 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме заказчиком указано, что описание объекта закупки содержится в разделе 2 «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе.

В разделе 2 «Описание объекта закупки» документации об аукционе в электронной форме заказчиком установлены требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам лекарственного средства (эноксапарин натрия), оформленными в виде таблицы:

п/п	Показатель	Значение показателя
1. Эноксапарин натрия, 4000 анти-Ха МЕ/0,4 мл., упак. № 10 – 100 упаковок		
Функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики товара		
.1.	Фармакотерапевтическая группа	Антикоагулянтное средство прямого действия
.2.	Лекарственная форма	Раствор для инъекций
.3.	Состав	1 шприц содержит: <i>Активное вещество:</i> эноксапарин натрия - 40 мг.; <i>Вспомогательные вещества: Растворитель:</i> вода для инъекций до 0,4 мл.
.4.	Показания к применению	Лечение тромбоза глубоких вен; лечение нестабильной стенокардии и инфаркта миокарда без зубца Q. Профилактика венозных тромбозов и эмболий, особенно при ортопедических и общехирургических операциях; профилактика венозных тромбозов и эмболий у больных с острыми терапевтическими заболеваниями.
.5.	Форма выпуска	Раствор для инъекций 40 мг. 0,4 мл. раствора препарата в виде заполненных шприцев с системой защиты иглы. По 2 шприца в блистере. По 5 блистеров в упаковке.
.6.	Срок годности	Не менее 3х лет.

На заседании Комиссии Ярославского УФАС России представители заказчика пояснили, что включение в раздел 2 «Описание объекта закупки» документации об аукционе в электронной форме указанных выше оспариваемых заявителем характеристик обусловлено следующими причинами.

Применение лекарственного средства - эноксапарин натрия, в терапии предусмотрено отраслевым стандартом «Протокол ведения больных. Профилактика тромбоэмболии легочной артерии при хирургических и иных инвазивных вмешательствах», утвержденного приказом Минздрава РФ от 09.06.2003 № 233 (далее - Протокол).

Согласно пункту 7.1.6. Протокола эноксапарин (клексан) применяется как профилактика прямыми антикоагулянтами. Структура государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие» представляет собой совокупность нескольких взаимосвязанных отделений, которые непосредственно используют данное лекарственное средство при оказании медицинских услуг: кардиологическое, хирургическое и ортопедическое отделения.

Оказание медицинской помощи ортопедическим отделением учреждения осуществляется как в рамках финансирования программы ОМС (обязательного медицинского страхования), так и в рамках финансирования при оказании высокотехнологичной медицинской помощи по двум источникам – областного и федерального бюджета. Финансирование по каждому источнику осуществляется на основании государственного задания на оказание медицинской помощи.

Представители заказчика также отметили, что государственное задание на оказание

высокотехнологичной медицинской помощи за счет средств областного и федерального бюджета меняется из года в год. Прогнозировать число пациентов с конкретными историями болезней и требуемое количество операций, в том числе, у ортопедического отделения учреждения, в терапии которого в основном и используется лекарственное средство МНН «Эноксапарин натрия», достаточно сложно. Кроме того, необходимо учитывать тот факт, что согласно вышеуказанному Протоколу на одного пациента может приходиться от 2 до 20 ампул лекарственного средства в зависимости от того, проводится профилактика тромбообразования либо лечение тромбоза.

Соответственно, для обеспечения стабильного запаса лекарственного средства, длительного срока его хранения, а также эффективного расходования бюджетных средств, заказчиком в документации об аукционе в качестве одной из характеристик был указан трехгодичный срок годности лекарственного средства, который, по мнению заказчика, является стандартным сроком.

На заседании Комиссии представители заказчика пояснили, что требование о том, что препарат должен поставляться в виде заполненных шприцев с системой защиты иглы, является требованием к форме выпуска препарата, а не к его лекарственной форме.

При формировании требований к закупаемому товару заказчик исходил из потребностей лечебного учреждения, с учетом специфики работы медицинских подразделений учреждения.

Как отмечают представители заказчика, любой из пациентов медицинским персоналом учреждения рассматривается как потенциальный источник опасности (часть III 3.15. СанПиН 2.1.3.2630-10), в связи с чем заказчику необходимо создать максимально безопасные условия труда для последних. Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, заказчиком предварительно было проведено маркетинговое исследование рынка, изучены коммерческие предложения, на основании которых было установлено, что для обеспечения безопасных условий труда медицинского персонала целесообразно закупать неразборные шприцы с самоблокирующейся иглой, повторное применение которых технически невозможно. Необходимость поставки заказчику именно шприца с защитной системой иглы обусловлена также и тем, что использование готового заполненного одноразового шприца с защитной системой иглы в полной мере решает проблему точного дозирования препарата, защиты медперсонала и пациента от травмирования и инфицирования опасными гемоконтактными инфекциями во время и после процедуры.

Таким образом, требования к техническим характеристикам товара - лекарственного средства МНН «Эноксапарин натрия», установленные заказчиком в документации об аукционе в электронной форме, определяют потребности заказчика и направлены на оказание высококвалифицированной медицинской помощи.

Кроме того в качестве предмета закупки обозначена поставка лекарственного средства (эноксапарин натрия), а не его производство. В связи с этим участником закупки могло выступить любое лицо, в том числе, и не являющиеся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе в электронной форме и удовлетворяющий потребности заказчика. Также, в документации не указан конкретный производитель подлежащего к поставке товара.

Конкретных сведений о том, что указанные в документации товары могут быть поставлены ограниченным кругом хозяйствующих субъектов, жалоба заявителя не содержит.

Следовательно, в данном случае для заказчика существенное значение имели условия о том, что у данного лекарственного средства срок годности должен составлять не менее трех лет и шприц должен иметь защитную систему иглы.

Таким образом, требования технического задания документации обусловлены объективными потребностями заказчика, направлены на оказание высококвалифицированной медицинской помощи и не противоречат требованиям

законодательства о контрактной системе.

В отношении довода заявителя о том, что заказчиком в аукционной документации неправомерно не установлены ограничения допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, предусмотренные Постановлением от 30.11.2015 № 1289, а также неправомерно не установлено требование о представлении участниками закупки в составе вторых частей заявок на участие в электронном аукционе документов, подтверждающих соответствие участника закупки данным ограничениям, Комиссией Ярославского УФАС России установлено следующее.

Исходя из пункта 7 части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

В соответствии с частью 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении электронного аукциона.

Исходя из пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, или копии этих документов.

Частью 6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ установлено, что требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Согласно части 3 статьи 14 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и **ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.**

Постановлением от 30.11.2015 № 1289 установлены ограничения допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов.

Данным постановлением также регламентировано, что подтверждением страны происхождения лекарственного препарата является сертификат о происхождении товара, выдаваемый уполномоченным органом (организацией) государства - члена Евразийского экономического союза по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах

определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 г., и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами.

При этом пунктом 5 Постановления от 30.11.2015 № 1289 определен перечень случаев, при которых установленные настоящим постановлением ограничения не применяются, одним из таких случаев является осуществление закупок лекарственных препаратов, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых на территориях государств - членов Евразийского экономического союза осуществляются исключительно первичная упаковка и вторичная (потребительская) упаковка или вторичная (потребительская) упаковка лекарственных препаратов с обеспечением выпускающего контроля их качества, - до 31 декабря 2016 г. включительно.

Согласно части 1 статьи 33 Федеральный закон от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Федеральный закон от 12.04.2010 N 61-ФЗ) государственный реестр лекарственных средств содержит перечень лекарственных препаратов, прошедших государственную регистрацию, перечень фармацевтических субстанций, входящих в состав лекарственных препаратов, следующую информацию в отношении лекарственных препаратов:

а) наименование лекарственного препарата (международное непатентованное или химическое и торговое наименования);

б) лекарственная форма с указанием дозировки лекарственного препарата и его количества в потребительской упаковке.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Федеральный закон от 12.04.2010 № 61-ФЗ порядок ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения и порядок ведения государственного реестра лекарственных средств для ветеринарного применения утверждаются соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Согласно пункту 2 Порядка ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения, утвержденного Приказом Минздравсоцразвития РФ от 26.08.2010 № 746н «Об утверждении порядка ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения» (далее - Порядок) государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения (далее - Реестр) является федеральной информационной системой, содержащей сведения о лекарственных препаратах для медицинского применения, прошедших государственную регистрацию, фармацевтических субстанциях, входящих в состав лекарственных препаратов, и фармацевтических субстанциях, не используемых при производстве лекарственных препаратов.

Обратившись к государственному реестру лекарственных средств, опубликованному на сайте <http://grls.rosminzdrav.ru>, Комиссией установлено (на заседании Комиссии представителями заказчика данный факт не отрицался), что требуемым заказчиком характеристикам, в том числе, шприц с системой защиты иглы и сроком годности - три года, соответствует исключительно лекарственное средство с МНН «Эноксапарин натрия» и торговым наименованием Клексан®.

В сведениях о стадиях производства данного лекарственного средства указано, что производителем (выпускающим контроль качества) является Закрытое акционерное общество «Санофи-Авентис Восток» (ЗАО «Санофи-Авентис-Восток») – Россия, вторичная/потребительская упаковка выпускается Закрытым акционерным обществом «Санофи-Авентис Восток» (ЗАО «Санофи-Авентис-Восток») – Россия.

При этом производителем готовой лекарственной формы данного лекарственного препарата в государственном реестре лекарственных средств значится только Санофи Винтроп Индустрия (Франция).

На заседание Комиссии Ярославского УФАС России представители заказчика

представили письмо АО САНОФИ РОССИЯ (исх. № 823 от 14 декабря 2015 г.), содержащее информацию о том, что Клексан (МНН: энкосапарин натрия) – раствор для инъекций 2000 анти-Ха МЕ/0,2 мл, 4000 анти-Ха МЕ/0,4 мл, 6000 анти-Ха МЕ/0,6 мл, 8000 анти-Ха МЕ/0,8 мл – шприцы с защитной системой иглы (10 штук в упаковке) – производитель «Санофи Винтроп Индустрия» (Франция), вторичный паковщик с обеспечением контроля качества – ОАО «Фармстандарт-УФавИТА» (Россия) является объектом торгов для обеспечения государственных и муниципальных нужд без каких либо ограничений согласно Постановлению от 30.11.2015 № 1289 до конца 2016 года.

Из совокупности имеющихся в распоряжении Комиссии Ярославского УФАС России и заказчика документов и информации (сведений, содержащихся в государственном реестре лекарственных средств, и письма АО САНОФИ РОССИЯ) представляется возможным однозначным образом установить, что ограничения допуска, о которых идет речь в Постановлении от 30.11.2015 № 1289, не могут быть установлены заказчиком в рамках осуществления проводимой закупки, поскольку для лекарственного средства, являющегося предметом закупки, на территории России, являющейся членом Евразийского экономического союза, осуществляются исключительно вторичная (потребительская) упаковка и вторичная (потребительская) упаковка лекарственных препаратов с обеспечением выпускающего контроля их качества (что является одним из случаев - исключений, при которых установленные настоящим постановлением ограничения не применяются).

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России не усматривает в действиях заказчика - Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие, нарушений законодательства о контрактной системе по неустановлению в аукционной документации ограничений допуска включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с Постановлением от 30.11.2015 № 1289.

Однако, заказчиком в нарушение **части 6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ** в пункте 18 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме установлено требование о представлении участниками закупки в составе второй части заявки сертификата о происхождении товара, выдаваемого уполномоченным органом (организацией) государства - члена Евразийского экономического союза по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 г., и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами.

В ходе внеплановой проверки Комиссией Ярославского УФАС России в действиях заказчика также выявлено нарушение **пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать сведения о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В пункте 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме заказчиком установлено, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 10 626 (Десять тысяч шестьсот двадцать шесть рублей) 00 копеек; срок представления обеспечения исполнения контракта - на период с момента заключения договора до 01 июля 2017 года.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Исходя из части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Исходя из статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

При этом из анализа положений проекта договора, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, Комиссией Ярославского УФАС установлено следующее.

Исходя из пункта 11.1 раздела 11 проекта договора настоящий договор вступает в силу с момента подписания его сторонами и действует до полного исполнения сторонами взятых на себя обязательств.

Согласно пункту 3.1 раздела 3 проекта договора поставка товара осуществляется Поставщиком с момента подписания договора по 31 марта 2017 г. по мере необходимости, на основании предварительных заявок Заказчика с указанием необходимого перечня, количества поставляемого товара и сроков поставки.

В пунктах 5.1, 5.2 и 5.3 раздела 5 проекта контракта указано, что приемка товара производится согласно «Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству», утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.1966 № П-7 и «Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству», утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 15.06.1965 № П-6, с изменениями и дополнениями.

Приемка товара по количеству, наличию/отсутствию явных недостатков осуществляется Заказчиком в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения товара. Приемка товара по количеству и наличию/отсутствию явных недостатков оформляется Актом приема-передачи. В случае обнаружения недовложения Товара или явных недостатков Товара, Заказчик делает об этом отметку в Акте приема-передачи и направляет его Поставщику.

Поставщик обязан произвести замену Товара (восполнить недовложенный Товар) в течение трех дней с момента направления Акта приема-передачи.

Руководствуясь пунктом 29 Инструкции о порядке приемки продукции производственно - технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.1966 № П-7, по результатам приемки продукции по качеству и комплектности с участием представителей, указанных в п.п. 19 и 20 настоящей Инструкции, составляется акт о фактическом качестве и комплектности полученной продукции.

Следовательно, до 31 марта 2017 года включительно поставщик должен исполнить взятые на себя обязательства по контракту (поставить товар), заказчик в течение 3 рабочих дней (то есть крайний день 05 апреля 2017 года) должен осуществить приемку поставленного товара и составить соответствующий акт, при этом в случае установления заказчиком факта поставки товара ненадлежащего качества поставщик обязан заменить такой товар в течение трех рабочих дней с момента получения претензии заказчика (например, при выявлении заказчиком 05 апреля 2017 года таковых фактов и получения в тот же день поставщиком претензии, последний обязан в период с 06 апреля 2017 года по 10 апреля 2017 года поставить товар, требуемый заказчику согласно условиям контракта) и, соответственно, в течение трех рабочих дней заказчик обязан повторно осуществить приемку товара (то есть крайний день 13 апреля 2017 года).

Иными словами, исходя из положений данного проекта договора, поставка и приемка товара будет осуществлена в случае отсутствия у заказчика претензий к поставляемому товару 05.04.2017, при наличии – позднее.

Пунктом 2.3 раздела 2 проекта договора определено, что оплата Товара, производится Заказчиком в российских рублях по безналичной форме расчетов по факту поставки партии товара с отсрочкой платежа не более 90 календарных дней с момента подписания и получения Заказчиком от Поставщика документов, подтверждающих исполнение обязательств по поставке партии товара.

Следовательно, заказчиком товар может быть оплачен в случае отсутствия у заказчика претензий к поставляемому товару не позднее 04 июля 2017 года, при наличии таковых – еще позднее.

Соответственно, взаимные обязательства сторон по контракту должны быть исполнены в случае отсутствия у заказчика претензий к поставляемому товару в срок не позднее 04 июля 2017 года, при наличии - еще позднее.

В пункте 7.1 раздела 7 проекта договора (первое предложение) заказчиком указано, что до подписания договора, Поставщик должен представить Заказчику обеспечение исполнения договора в виде безотзывной банковской гарантии на период с момента заключения договора до 01 июля 2017 года. Способ обеспечения исполнения договора выбирает Поставщик.

Следовательно, заказчик установил в аукционной документации (первое предложение пункта 7.1 раздела 7 проекта договора) требования к обеспечению исполнения контракта, представляемого в виде банковской гарантии (к сроку действия данной банковской гарантии) не в соответствии с требованиями части 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ (срок действия банковской гарантии меньше срока действия контракта), что является нарушением **пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.**

Даже если учитывать то обстоятельство, что заказчиком в пункте 7.1 раздела 7 проекта договора (второе предложение) указано, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц, то установление подобным образом срока действия банковской гарантии также нельзя считать надлежащим в силу следующего.

Исходя из пункта 11.1 раздела 11 проекта договора настоящий договор вступает в силу с момента подписания его сторонами и действует до полного исполнения сторонами взятых на себя обязательств.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ установлено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права,

содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Исходя из статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Из содержания данной нормы следует, что стороны могут определить срок действия банковской гарантии путем указания лишь на то событие, наступление которого не зависит от воли и действий сторон (если событие не обладает качеством неизбежности наступления, оно не может определять начало (окончание) течения срока, в том числе и срока действия контракта).

Из анализа положений аукционной документации (пункта 7.1 раздела 7 и пункта 11.1 раздела 11 проекта договора) следует, что заказчик устанавливает срок действия банковской гарантии в зависимости от истечения срока действия договора, при этом окончание срока действия договора определяется событием – полным исполнением сторонами своих обязательств, которое, во-первых, может и не наступить, а, во-вторых, может наступить значительно позже установленного договором срока поставки и оплаты.

Соответственно, потенциальному участнику закупки, имеющему намерение принять участие в данном аукционе, при изучении аукционной документацией, в том числе, проекта контракта, не представляется возможным однозначно, четко установить срок действия обеспечения исполнения контракта, предоставляемого участником закупки в виде банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта (в свою очередь поставленного в зависимость от исполнения сторонами всех обязательств, которое может не произойти или произойти значительно позже установленного контрактом срока поставки и оплаты) не менее чем на 1 месяц.

Таким образом, заказчиком срок действия банковской гарантии в любом случае установлен не в соответствии с требованиями законодательства о закупках (в первом предложении пункта 7.1 раздела 7 проекта договора – не в соответствии с частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ; во втором предложении данного пункта не в соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса РФ), что, соответственно, является нарушением **пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.**

В пункте 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме заказчиком установлено, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 10 626 (Десять тысяч шестьсот двадцать шесть рублей) 00 копеек; срок представления обеспечения исполнения контракта - на период с момента заключения договора до 01 июля 2017 года.

В пункте 7.1 раздела 7 проекта договора заказчиком также указано, что до подписания договора, Поставщик должен представить Заказчику обеспечение исполнения договора внесением денежных средств на указанный счет Заказчика в размере 10 626,00 (Десять тысяч шестьсот двадцать шесть рублей) 00 копеек, на период с момента заключения договора до 01 июля 2017 года.

Вместе с тем пункт 7.7 раздела 7 проекта договора содержит иную информацию: в случае если Поставщиком было выбрано внесение денежных средств и обязательство исполнено надлежащим образом, Заказчик обязуется возратить Поставщику денежные средства в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения соответствующего требования от Поставщика.

В пункте 3.1 раздела 3 проекта договора установлено, что поставка товара осуществляется Поставщиком с момента подписания договора по 31 марта 2017 г. по мере необходимости, на основании предварительных заявок Заказчика с указанием необходимого перечня, количества поставляемого товара и сроков поставки.

Из анализа вышеприведенных положений аукционной документации (пункта 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» и пунктов 7.1 и 7.7 раздела 7, пункта 3.1 раздела 3 проекта договора) следует, что заказчиком в аукционной документации требования к обеспечению исполнения контракта, в частности к сроку обеспечения исполнения контракта, представляемого в виде внесения денежных средств на счет заказчика, установлены противоречивым образом, не допускающим возможность однозначного толкования условий закупки, поскольку в данном случае потенциальным участникам закупки, имеющим намерение принять участие в аукционе в электронной форме, не предоставляется возможным однозначно, четко установить в течение какого именно периода времени данные денежные средства будут находиться в распоряжении заказчика: до полного исполнения поставщиком обязательств по контракту и заявления требования о возврате данных денежных средств либо исключительно до 01 июля 2017 года, что, соответственно, является нарушением **пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.**

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу ООО «Сервис-Фарм» на действия заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственного средства (эноксапарин натрия) (извещение № 0371200010816000145) необоснованной.

2. По итогам проведения внеплановой проверки признать заказчика - Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», нарушившим пункт 8 части 1 статьи 64 и часть 6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.

3. Выдать заказчику - Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Ярославской области «Ярославский областной клинический госпиталь ветеранов войн – международный центр по проблемам пожилых людей «Здоровое долголетие», обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

И.Г. Паутов

Т.В. Крюкова

С.Н. Лебедева