



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

Муниципальное автономное учреждение
«Детская городская клиническая больница № 9
620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург,
ул. Решетская, дом 51

ООО «Торговый дом «ВИАЛ»
109651, г. Москва, ул. Перерва, д. 9, стр. 1

Электронная торговая площадка ОТС-tender

№ _____

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 19-А

г. Екатеринбург

24.01.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

при участии представителей:

*

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (109651, г. Москва, ул. Перерва, д. 9, стр. 1) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного учреждения «Детская городская клиническая больница № 9 (620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Решетская, дом 51) Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона о закупках) при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для парентерального применения (Амоксициллин+Клавулоновая кислота и прочие) в МАУ «ДГКБ № 9» на 2019 год (извещение № 31907407607) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (вх. № 01-842 от 17.01.2019 г.) с информацией о нарушении организатором торгов в лице Муниципального автономного учреждения «Детская городская клиническая больница № 9, его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для парентерального применения (Амоксициллин+Клавулоновая кислота и прочие) в МАУ «ДГКБ №9» на 2019 год (извещение № 31907407607), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что положения закупочной документации нарушают требования Закона о закупках, просит признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются положением о закупке, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг МАУ «ДГКБ № 9», утвержденного Наблюдательным советом МАУ «ДГКБ № 9» и размещенного в единой информационной системе 09.01.2019 г. в редакции № 8.

11.01.2019 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 31907407607 и закупочная документация на поставку лекарственных препаратов для парентерального применения (Амоксициллин+Клавулоновая кислота и прочие) в МАУ «ДГКБ № 9» на 2019 год.

Начальная (максимальная) цена договора составила 2 100 000,00 рублей.

Согласно п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения:

3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Проведение запроса котировок в электронной форме регламентировано разделом 15 Положения.

Согласно п. 15.2.2 Положения в извещении о проведении запроса котировок указывается, в том числе:

3) предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, а также краткое описание предмета закупки.

В соответствии с п. 12.2.7 Положения при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

Документация о конкурентной закупке в соответствии с требованиями, указанными в п. 12.2.7., должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, значения показателей, выраженных в диапазоне, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Заказчиком в Приложении № 2 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме установлены функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные характеристики поставляемого товара, в том числе, по поз. 2,3:

2	Эртапенем	лиофил д/приг р-ра д/ин 1,0 г № 1 Возможно применение у детей с 3 месяцев. Каждый флакон содержит эртапенема натрия 1,213 г, что эквивалентно 1,0 г эртапенема в виде свободной кислоты. Раствор для инфузий, приготовленный путём немедленного разведения в 0,9% р-ре натрия хлорида д/ин можно хранить при комнатной температуре (25°C) и использовать в течение 6 часов или хранить в течение 24 часов в холодильнике (5°C) и использовать в течение 4 часов после извлечения из холодильника. Раствор для в/м инъекций должен быть использован в течение 1 часа после приготовления.. Условия хранения до 25°C.
3	Меропенем	пор д/приг р-ра для в/в введения 1,0 № 10 Возможность применения у детей от 3 месяцев. Возможность хранения (стабильность) приготовленного инфузионного раствора (при разведении в соответствующих жидкостях) в холодильнике при температуре 4°C - от 8 до 48 часов. Условия хранения до 30°C.

Как пояснила на заседании Комиссии представитель заказчика, формируя данные требования к характеристикам товара, заказчик определил свои потребности с учетом специфики своей деятельности и имеющейся потребности в закупке необходимого товара, которые в свою очередь, являются значимыми для заказчика и необходимы для выполнения соответствующих функций медицинского учреждения.

Представитель Заказчика также указала, что в лот были включены препараты для применения только в отделении реанимации, в том числе и МНН Эртапенем, так как исходя из инструкции показаниями к применению являются, в том числе, лечение взрослых пациентов с тяжелыми и средней тяжести инфекциями, вызванными чувствительными штаммами микроорганизмов (в т.ч. для стартовой антибактериальной терапии до определения бактериальных возбудителей, в том числе при внебольничных инфекциях).

Кроме того, особенностью препарата, определяющей его применение в отделении реанимации, является то, что многие штаммы микроорганизмов, обладающих мультирезистентностью (т.е. устойчивостью) к другим антибиотикам, чувствительны к препарату.

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что действующим законодательством в отношении медицинских изделий не налагается ограничений на поставку товаров иными поставщиками, не производящими такие изделия самостоятельно. Фактов, подтверждающих невозможность закупки товаров, определенных описанием объекта закупки, или ограничений, налагаемых производителями данных медицинских изделий на их свободную продажу третьим лицам, предоставлено не было.

В силу части 2 статьи 98 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» Медицинские организации, медицинские работники и фармацевтические работники несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации за нарушение прав в сфере охраны здоровья, причинение вреда жизни и (или) здоровью при оказании гражданам медицинской помощи.

С целью исключения опасности для жизни и здоровья пациента, учитывая, что лекарственные препараты оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека,

лицо, оказывающее медицинскую помощь, руководствуется инструкцией по медицинскому применению лекарственного препарата, а потому вправе устанавливать конкретные требования к лекарственному препарату, являющемуся предметом закупки, так как при диагностике должно быть максимально исключены нежелательные реакции.

В Приложении к приказу Министерства здравоохранения Российской Федерации от 21 сентября 2016 г. № 724н «Об утверждении требований к инструкции по медицинскому применению лекарственных препаратов» установлены требования к инструкции по медицинскому применению лекарственных препаратов.

На рассмотрении жалобы по существу представитель Заказчика указала, что как минимум один лекарственный препарат с МНН «Йопромид» имеет характеристику «Возможность хранения (стабильность) приготовленного инфузионного раствора (при разведении в соответствующих жидкостях) в холодильнике при температуре 4°C - от 8 до 48 часов», а именно, лекарственный препарат с торговым наименованием «Меронем» (согласно представленной инструкции).

Таким образом, заявитель жалобы не представил Комиссии Свердловского УФАС России доказательств того, что описание объекта закупки в части установления требований к поставляемым товарам повлияло на возможность принять участие в рассматриваемом запросе котировок или иным образом повлияло на права и законные интересы заявителя жалобы.

В связи с изложенным, Комиссия Свердловского УФАС России не усматривает нарушения Закона о закупках в действиях заказчика.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Торговый дом «ВИАЛ» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Муниципального автономного учреждения «Детская городская клиническая больница № 9, закупочной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице Муниципального автономного учреждения «Детская городская клиническая больница № 9, закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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