



**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

№ \_\_\_\_\_  
На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

Муниципальное автономное учреждение  
«Детская городская клиническая больница № 9»  
620134, Свердловская обл., г. Екатеринбург,  
Решетская, д. 51

ООО «Торговый «Дом Виал»  
109451, г. Москва, ул. Братиславская, д. 20

ЭТП «ОТС.ru»

**РЕШЕНИЕ № 066/01/18.1-4602/2019**

г. Екатеринбург

10.01.2020 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» (295050, г. Симферополь, ул. Лизы Чайкиной, д. 1, оф. 413Б) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного учреждения «Детская городская клиническая больница № 9» (620134, Свердловская обл., г. Екатеринбург, Решетская, д. 51), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении запроса котировок в электронной форме на лекарственные препараты-антибиотики и противогрибковые для парентерального применения в ОАР (Флуконазол и прочие) в МАУ «ДГКБ №9» на 2020 год (извещение № 31908709316) 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. № 01-36130 от 27.12.2019 г.) с информацией о нарушении заказчиком 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 лекарственные препараты-антибиотики и противогрибковые для парентерального применения в ОАР (Флуконазол и прочие) в МАУ «ДГКБ №9» на 2020 год (извещение № 31908709316), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель ООО «Торговый дом «Виал» указал, закупочная документация содержит нарушения требований Закона о закупках. На основании приведенного довода просит признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились. Просили признать жалобу необоснованной.

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 п. 1 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.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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).

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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного

учреждения «Детская городская клиническая больница № 9» (далее – Положение о закупках), утвержденное решением Наблюдательного совета МАУ «ДГКБ № 9» (Протокол заседания наблюдательного совета от "18" декабря 2018 г. № 66) и размещенное в единой информационной системе в редакции 9 от 26.12.2018 г.

24.12.2019 года в единой информационной системе размещено извещение № 31908709316 на лекарственные препараты- антибиотики и противогрибковые для парентерального применения в ОАР (Флуконазол и прочие) в МАУ «ДГКБ №9» на 2020 год.

В силу ч. 5 ст. 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе "размещаются" информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с п. 15.2.2. Положения о закупках к извещению о проведении запроса котировок должен прилагаться проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке.

Заказчиком в Приложении № 3 к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме (далее проект договора) в п. 8.2, 8.3 установлена ответственность сторон за невыполнение обязательств по договору либо ненадлежащее выполнение таких обязательств.

В силу п. 4 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что в Положении о закупках, которым заказчик руководствуется в своей закупочной деятельности, а также в Законе о закупках не установлены правила определения размера санкций в отношении сторон.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что МАУ «ДГКБ № 9» является многопрофильной больницей неотложной помощи, в связи с чем размер неустойки, предусмотренный проектом договора является обеспечительной мерой исполнения обязательств. Данный размер обеспечивает выполнение превентивной функции в целях недопущения критической ситуации с учетом специфики товара и деятельностью Заказчика в сфере здравоохранения.

Таким образом, в действиях заказчика, установившего в проекте договора соответствующий размер санкций в отношении исполнителя по договору, нарушений Закона о закупках не выявлено.

Кроме того, заказчиком в п. 8.1 проекта договора установлено, что в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного настоящим Договором, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки. Неустойка начисляется за каждый

день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ РФ. Заказчик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Таким образом, в проекте договора установлена ответственность в отношении заказчика.

В п. 10.1.8. Положения о закупках установлено, что если участник закупки, с которым заключается договор в соответствии с настоящим Положением (победитель закупки), после получения договора в срок, предусмотренный для заключения им договора, обнаружит в его тексте неточности, технические ошибки, опечатки, несоответствие договора условиям, предложенным в заявке участника закупки, то таким участником оформляется протокол разногласий.

Таким образом, потенциальный исполнитель по договору имеет возможность влиять на условия договора посредством оформления протокола разногласий, предусмотренного п. 10.1.8. Положения о закупках.

Ввиду вышеизложенного, довод заявителя не находит своего подтверждения.

В соответствии с пп. 4 п. 15.2.2 Положения о закупках в извещении о проведении запроса котировок указывается:

4) место и срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

В Приложении № 2 к договору на поставку товаров установлен срок поставки товара: «Товар поставляется партиями, по заявкам Заказчика, исходя из потребности Заказчика. Срок исполнения заявки 3 (три) дня».

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что в Положении о закупках, которым заказчик руководствуется в своей закупочной деятельности, а также в Законе о закупках не установлены правила установления сроков поставки.

Кроме того, на заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что МАУ «ДГКБ № 9» является многопрофильной больницей неотложной помощи, в связи с чем, невозможно предусмотреть потребность в лекарственных препаратах. В любое время могут разворачиваться дополнительные койки по определенному направлению на период от 2-х недель до 2-х месяцев и они должны быть немедленно обеспечены необходимыми лекарственными препаратами.

Таким образом, в проекте договора установлен срок исполнения заявки исходя из потребностей заказчика в соответствии с требованиями Закона о закупках, ввиду чего довод заявителя является необоснованным.

Кроме того, заявитель не предоставил доказательств невозможности поставки товара в срок, установленный заказчиком в проекте договора.

Согласно ч. 9 ст. 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны в том числе 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 настоящего Федерального закона (при необходимости).

В силу 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 описание 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.

Таким образом, описание объекта закупки устанавливается заказчиком самостоятельно, исходя из его потребностей, а также в соответствии с обязательными требованиями к описанию объекта закупки, предусмотренными ч. 6.1 ст. 3, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

В соответствии с пп. 3 п. 15.2.2. Положения о закупках в извещении о проведении запроса котировок указывается:

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

В Приложение № 1 к Техническому заданию извещения о проведении запроса котировок установлены требования к условиям хранения товара.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что по тем позициям, по которым установлена возможность хранения приготовленного инфузионного раствора, при определенных состояниях пациента имеют место длительные капельные инфузии, при которых лекарственный препарат вводится в вену очень медленно и длительно. В этом случае важным является характеристика стойкости приготовленных рабочих растворов при комнатной температуре, так как при этом и в начале и в конце инфузии качество препарата остается стабильным. Исходя из того, что больница является неотложной, возраст пациентов неизвестен, а также неизвестна патология и ее тяжесть, необходимы максимально универсальные препараты. Дозировка лекарственного препарата при использовании у ребенка малого возраста может быть использована частично, затем после хранения при регламентированных условиях используется оставшая часть.

Таким образом, в Приложение № 1 к Техническому заданию извещения о проведении запроса котировок установлены требования к условиям хранения товара исходя из потребностей заказчика в соответствии с требованиями Закона о закупках, ввиду чего довод заявителя является не обоснованным.

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 Муниципальное автономное учреждение «Детская городская клиническая больница № 9», закупочной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.

3. Заказчику в лице Муниципальное автономное учреждение «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.

