

ООО «ВЕЛКЭР»

ОГРН 5087746208435, ИНН 7721634327, КПП 772101001 тел.: (495) 434-95-88 / 434-60-79, e-mail: carewell@mail.ru

Исх. № 5075 от 08.05.2020 г.

74:51
08.05.20
(12)

Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области
Адрес: 454091, ГСП-6, г. Челябинск, пр. Ленина, 59
Телефон/факс: (351) 263-88-71/(351) 263-18-39
E-mail: to74@fas.gov.ru

Заказчик:

ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "ГОРОДСКАЯ БОЛЬНИЦА № 2
Г. МАГНИТОГОРСК"

Место нахождения/почтовый адрес: 455000, ОБЛАСТЬ
ЧЕЛЯБИНСКАЯ, ГОРОД МАГНИТОГОРСК, ОБЛАСТЬ
ЧЕЛЯБИНСКАЯ, ГОРОД МАГНИТОГОРСК, УЛИЦА
УРАЛЬСКАЯ, дом 48

Телефон:

Ответственное должностное лицо:

Адрес электронной почты: gb2filial4@yandex.ru

Заявитель:

ООО «ВЭЛКЭР»

Адрес места нахождения: 109377, г. Москва, ул. Рязанский
проспект, д. 34, комната А

Почтовый адрес: 119571, г. Москва, ул. 26 Бакинских

Комиссаров, д. 9, офис 15

тел./факс: (495) 434-95-88 / 434-60-79

Адрес электронной площадки

в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» -

[http:// www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru)

ЖАЛОБА

на положения аукционной документации

24.04.2020 года на сайте электронной торговой площадки <https://etpzakaz.ru> был размещено извещение о проведении запроса котировок №32009110372. Наименование закупки: Поставка препаратов антибактериальных.

Дата и время окончания подачи заявок: 12.05.2020 в 10:00.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Условия об ответственности сторон

В проекте договора на поставку товара необоснованно установлен неравный размер ответственности сторон.

Так согласно условиям договора:

4.4.1 В случае просрочки исполнения обязательств Поставщиком, предусмотренных договором, Заказчик вправе потребовать уплаты пеней. Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства, и устанавливается договором в размере 0,5% от суммы договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему

12.05.2020

Вход. №

6353

обязательство, предусмотренных договором и факта некачественного исполнения обязательств. Заказчик направляет Поставщику требование об уплате пеней.

4.4.2. Штраф начисляется за ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства) и составляет фиксированную сумму 10% от цены договора. Заказчик направляет Поставщику требование об уплате штрафа.

ПРИ ЭТОМ:

4.3.1. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных договором, Поставщик вправе потребовать уплаты пеней. Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается договором в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Согласно п. 1 ст. 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Как указал Арбитражный суд Московского округа в постановлении от 24 сентября 2019 года по делу № А40-293757/2018:

Согласно пункту 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (пункт 4 названной статьи Кодекса).

В соответствии с правовой позицией Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащейся в пункте 9 Постановления от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах" (далее - Постановление N 16), в тех случаях, когда будет установлено, что при заключении договора, проект которого был предложен одной из сторон и содержал в себе условия, являющиеся явно обременительными для ее контрагента и существенным образом нарушающие баланс интересов сторон (несправедливые договорные условия), а контрагент был поставлен в положение, затрудняющее согласование иного содержания отдельных условий договора (то есть оказался слабой стороной договора), суд вправе применить к такому договору положения пункта 2 статьи 428 ГК РФ о договорах присоединения, изменив или расторгнув соответствующий договор по требованию такого контрагента.

При рассмотрении споров о защите от несправедливых договорных условий суд должен оценивать спорные условия в совокупности со всеми условиями договора и с учетом всех обстоятельств дела. Так, в частности, суд определяет фактическое соотношение переговорных возможностей сторон и выясняет, было ли присоединение к предложенным условиям вынужденным, а также учитывает уровень профессионализма сторон в соответствующей сфере, конкуренцию на соответствующем рынке, наличие у присоединившейся стороны реальной возможности вести переговоры или заключить аналогичный договор с третьими лицами на иных условиях и т.д.

На стадии заключения договора участник закупки не может влиять на его условия.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Указанным Федеральным законом возможности победителя отказаться от заключения договора, направить протокол разногласий к договору в части изменения его условий не предусмотрены.

Вместе с тем, включая в проект договора заведомо невыгодное для контрагента условие, от которого победитель не может отказаться, заказчик нарушает закон.

Однако победитель закупки, будучи введенным в заблуждение авторитетом заказчика, внешней правомочностью этого требования и невозможностью от него отказаться, мог посчитать себя связанным им и добросовестно действовать вопреки своим интересам.

Таким образом, размер ответственности Поставщика существенно превышает размер ответственности Заказчика за один и тот же период просрочки!

Соответственно, установление отличающихся размеров ответственности сторон в части взыскания неустойки нарушает баланс интересов, ставит поставщика, нарушившего обязательство в более неблагоприятное положение, по сравнению с Заказчиком, допустившим нарушение.

Таким образом, положения аукционной документации нарушают один из основных принципов Закона о закупках.

2. Требования к срокам оплаты Товара

Согласно п. 5.1 проекта договора оплата производится в рублях Российской Федерации после выполнения Поставщиком обязательств (этапа исполнения обязательств) по договору в течение **45 (сорок пять) рабочих дней** от даты подписания сторонами документов о приемке, на основании выставленных счетов, счетов-фактур (для плательщиков НДС), накладных, путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в договоре.

При этом срок действия договора установлен в п. 12.2 проекта договора: Настоящий договор действует со дня заключения договора и действует до полного выполнения сторонами обязательств, предусмотренных договором.

Таким образом, Заказчиком фактически установлена необоснованно длительная отсрочка платежа.

Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 регулирует особенности закупок, проводимых среди субъектов малого и среднего предпринимательства. **Установлен максимальный срок оплаты для СМП по 223 ФЗ продолжительностью в 15 (пятнадцать) календарных дней.**

Указанная норма введена законодателем с целью ограничения установления необоснованно длительных сроков оплаты товара, в связи с чем просим установить, чем обусловлено установление столь длительного срока оплаты Товара для участников закупки.

В данном случае считаем, что Заказчик злоупотребляет своими правами по установлению столь длительных сроков оплаты товара.

Комиссия Татарстанского УФАС в своих решениях пришла об обоснованности довода Заявителей жалобы в части установления длительных сроков оплаты по аналогичным жалобам. Копии решений прилагаются.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика ... при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

3. Требования к описанию объекта закупки.

Согласно технической части аукционной документации к поставке требуется лекарственный препарат МНН: Цефтриаксон+Сульбактам. Особо отметим, что документация электронного аукциона не содержит обоснования потребности в указанном препарате.

Согласно информации, содержащейся на официальном сайте Министерства Здравоохранения Российской Федерации – Государственном реестре лекарственных средств (ГРЛС) лекарственный препарат МНН: Цефтриаксон+Сульбактам выпускается только двумя производителями:

- Цефтриаксон+Сульбактам, производитель – ОАО «Синтез»;
- Бродсеф-С, ООО "Рузфарма".

Заявителем проведен анализ инструкций лекарственного препарата МНН: Цефтриаксон+Сульбактам и лекарственного препарата МНН Цефтриаксон в лекарственной форме порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения в дозировке 1 г., в ходе которого установлено, что лекарственные препараты имеют аналогичные показания к применению, пути введения, а также режимы дозирования.

- ТН Бродсеф-С:

Показания к применению

Инфекционно-воспалительные заболевания, вызванные чувствительными к комбинации цефтриаксона с сульбактамом возбудителями:

- инфекции почек и мочевыводящих путей;
- инфекции органов брюшной полости (перитонит, инфекции желчных путей и желудочно-кишечного тракта);
- инфекции нижних дыхательных путей (в т.ч. пневмония);

88386 4

- инфекции ЛОР-органов (в т.ч. острый средний отит);
- бактериальный менингит;
- септицемия;
- инфекции костей, суставов;
- инфекции кожи и мягких тканей (в т.ч. раневые инфекции);
- болезнь Лайма;
- инфекции половых органов, включая несложную гонорею.

МННЗДРАВ РОССИИ
ЛП - 002913 - 160315
СОГЛАСОВАНО

Инфекционные заболевания у пациентов со сниженным иммунитетом.

Профилактика послеоперационных инфекций.

- ТН Цефтриаксон:

Показания к применению

Инфекции, вызванные чувствительными к цефтриаксону возбудителями: сепсис; менингит; диссеминированная болезнь Лайма (II и III стадии заболевания); инфекции органов брюшной полости (перитонит, инфекции желчных путей и желудочно-кишечного тракта); инфекции костей, суставов, мягких тканей, кожи, а также раневые инфекции; инфекции у больных с ослабленным иммунитетом; инфекции почек и мочевыводящих путей; инфекции дыхательных путей, особенно пневмония, и инфекции ЛОР-органов; инфекции половых органов, включая гонорею.

Периоперационная профилактика инфекций.

Таким образом, при соответствующем режиме дозирования Лекарственный препарат МНН Цефтриаксон+Сульбактам и МНН Цефтриаксон являются терапевтическими эквивалентами, и имеют одинаковую терапевтическую эффективность.

Согласно Приказу Министерства здравоохранения Российской Федерации от 07.07.2015 №422ан "Об утверждении критериев оценки качества медицинской помощи", применяемые в целях оценки качества медицинской помощи, одним из критериев, применяемых при оказании медицинской помощи в стационарных условиях и в условиях дневного стационара, является назначение лекарственных препаратов с учетом инструкции по применению лекарственных препаратов, возраста пациента, пола пациента, тяжести заболевания, наличия осложнений основного заболевания (состояния) и сопутствующих заболеваний.

Согласно Письму Министерства здравоохранения Российской Федерации от 14 февраля 2018 г. N 418/25-5 при применении положения подпункта "б" пункта 2 Особенности в части указания в документации о закупке возможности поставки лекарственного препарата в некратных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта, заказчику необходимо руководствоваться информацией, указанной в инструкциях по медицинскому применению лекарственных препаратов, а также консультироваться с медицинскими специалистами в определенных областях.

Вместе с тем, Заказчик фактически осуществляет закупку лекарственного препарата МНН: Цефтриаксон+Сульбактам по цене за единицу 512,87 руб., когда лекарственные препараты МНН Цефтриаксон в настоящий момент закупаются по цене от 20 руб.

Согласно ст. 34 Бюджетного кодекса Российской Федерации - принцип эффективности использования бюджетных средств означает, что при составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках установленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств (экономности) и (или) достижения наилучшего результата с использованием определенного бюджетом объема средств (результативности).

Учитывая изложенное считаем, что требование к поставке лекарственного препарата по указанной цене и не имеющего аналогов необъективно, описание объекта закупки существенно ограничивает конкуренцию.

На основании вышеизложенного,

ПРОСИМ:

1. Приостановить проведение закупки №32009110372 до рассмотрения жалобы, по существу.
2. Признать настоящую жалобу обоснованной;
3. Вынести предписание об устранении допущенных Заказчиком нарушений Закона о закупках.

Приложения:

1. Аукционная документация.
2. Приказ о назначении генерального директора.
3. Решения УФАС.

Генеральный директор

Генеральный директор

