



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Томской области**

пр. Ленина, 111, г. Томск, 634069

тел. (382)2-515-061, ф. (382)2-512-980

e-mail: to70@fas.gov.ru <https://tomsk.fas.gov.ru>

14.12.2021 № КК/4134

На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «АВК-Альянс»

юридический адрес: 623380, Свердловская область, г. Полевской, пер. Сталеваров, д. 4, пом.9

почтовый адрес: 620012, г. Екатеринбург, ул. Ильича, д. 17, ОПС-12, а/я 359

тел/факс.: (343)3100055, 3100053

e-mail: tender@avk-alliance.ru

Заказчик

Областное государственное учреждение здравоохранения «Томский областной онкологический диспансер»

адрес: 634009, г. Томск, пр. Ленина, 115

тел.: +7(3822)909500, доп.1054

e-mail: m.n.borisova@tomonco.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3-130/2021

14.12.2021

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

председателя -Алиева В.А. руководителя управления;

членов комиссии: -Жохова С.В. ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

-Крыловой К.С. специалиста 1 разряда отдела контроля закупок,

рассмотрев дело № 070/07/3-130/2021, возбужденное по жалобе Общества с ограниченной ответственностью «АВК-Альянс» (далее – Заявитель, ООО «АВК-Альянс») на действия Областного государственного учреждения здравоохранения «Томский областной онкологический диспансер» (далее Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме «Поставка лекарственных средств для лечения злокачественных новообразований (МНН: Фулвестрант)» (извещение № 32110837034), опубликованного в Единой информационной системе (<http://www.zakupki.gov.ru>), без участия представителей Заявителя- ООО «АВК-Альянс» уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела; при личном участии представителя Заказчика – Романюк Веры Сергеевны (доверенность №81 от 23.08.2021),

УСТАНОВИЛА:

ООО «АВК-Альянс» направил в Томское УФАС России жалобу (вх. №9253 от 06.12.2021) на действия аукционной комиссии Областное государственное учреждение здравоохранения «Томский областной онкологический диспансер» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме «Поставка лекарственных средств для лечения злокачественных новообразований (МНН: Фулвестрант)» (извещение № 32110837034).

По мнению Заявителя, Заказчиком, некорректно прописаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе, что приводит к ограничению конкуренцию по отношению к участникам закупки.

Заявитель в жалобе просит признать ее обоснованной, признать в действиях Заказчика нарушение действующего законодательства, выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

На заседании комиссии представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, поддержал письменные пояснения, представленные в материалы дела (вх.№9535 от 13.12.2021).

Комиссия, заслушав пояснения представителя Заказчика, участвующих в деле, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, считает установленным следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона № 32110837034, и документация Аукциона размещены на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – Официальный сайт, ЕИС) -19.11.2021.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), 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.2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч.2 ст.2 Закона 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

Согласно ч.1 ст.3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеримых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе ч. 10 ст. 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно п. 2 ч.10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в Документации должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с п. 9 ч.10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о проведении аукциона в электронной форме должно быть указано требования к участникам такой закупки.

Согласно ч.2 ст.2 Закона 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

Подпунктом 9 п. 2.3 Документации рассматриваемого электронного аукциона указано, что вторая часть заявки на участие в настоящем аукционе должна содержать следующие документы и сведения: копии документов, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки:

- Копия собственной лицензии на осуществление фармацевтической деятельности с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами», либо для производителей – в наличии собственную лицензию на осуществление деятельности по производству лекарственных препаратов.

Согласно пп.1 п. 15.14 Документации вторая часть заявки на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией, в случае: не предоставления документов и (или) информации, установленных документацией об аукционе и предусмотренных подпунктом 2.3. раздела 2 настоящей документации, либо несоответствия указанных документов и (или) информации требованиям, установленным настоящей документацией

При подготовке заявки на участие в закупке необходимо руководствоваться требованиями и формами документов, предусмотренными документацией о закупке.

Таким образом, установление заказчиком требования в документации пп.9 может послужить основанием для отклонения участника представившим в составе заявки не копию собственной лицензии, а выписку из реестра лицензий

В соответствии с ч. 2 статьи 3 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензия - специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается записью в реестре лицензий.

В соответствии с п. 20 Постановления Правительства РФ от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении Правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» сведения, содержащиеся в реестрах лицензий, являются открытыми, за исключением случаев, если доступ к таким сведениям в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничен.

Согласно Письму Минэкономразвития России от 23.04.2021 г. № Д24и-12191, с 1 января 2021 г. выдача лицензии на бумажном носителе отменена в пользу записи в реестре лицензий, которая становится юридически значимой. При этом после 1 января 2021 г. подтверждением наличия лицензий, выданных до 1 января 2021 г., является запись в реестре лицензий.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами: отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеримых требований к участникам закупки.

К неизмеримым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

В силу ч. 1 - 7 ст. 21 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» информация по вопросам лицензирования (в том числе сведения, содержащиеся в реестрах лицензий) является открытой, и ведется в электронном виде.

В п. 23 Правил Постановлением Правительства РФ от 29.12.2020 № 2343 указано, что сведения, указанные в п. 22 настоящих Правил, предоставляются посредством использования федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных

федеральной государственной информационной системы «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)». Дополнительно указанные сведения могут предоставляться посредством использования региональных порталов государственных и муниципальных услуг, а также иными способами, предусмотренными нормативными правовыми актами Российской Федерации, регулирующими вопросы лицензирования отдельных видов деятельности.

Учитывая изложенное, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные действия Заказчика, установившего указанные положения Документации о наличии у участника во второй части заявки копии собственной действующей лицензии нарушают требования п. 4 ч. 1 ст. 3 и п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ.

Довод жалобы обоснован.

Выявленные нарушения содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь со статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, п.4 ч.1 ст.3, п.9 ч.10 ст.4 Закона № 223-ФЗ.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «АВК-Альянс» на действия Областного государственного учреждения здравоохранения «Томский областной онкологический диспансер» при проведении аукциона в электронной форме «Поставка лекарственных средств для лечения злокачественных новообразований (МНН: Фулвестрант)» (извещение № 32110837034)

2. Признать в действиях заказчика нарушение п.4 ч.1 ст.3, п.9 ч.10 ст.4 Закона № 223-ФЗ.

3. Выдать предписание об устранение нарушений законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу для привлечения лиц, виновных в нарушении Закона № 223-ФЗ, к административной ответственности.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

Алиев В.А.

Жохов С.В.

Крылова К.С.