



**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  
«Центральная городская больница №20»  
(МАУ «ЦГБ№20»)  
\*

ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ»  
\*

ООО «РТС-тендер»  
<http://www.rts-tender.ru>

**РЕШЕНИЕ**

по жалобе № 066/01/18.1-4011/2019

г. Екатеринбург

03.12.2019 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:

– организатора торгов в лице МАУ «ЦГБ№20» – \*

– в отсутствие представителей заявителя ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ», уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» (295050, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Лизы Чайкиной, д.1, оф. 413) с информацией о нарушении организатором торгов в лице МАУ «ЦГБ№20» (620010, г. Екатеринбург, ул. Дагестанская, 3, литер А), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого аукциона в электронной форме (до 01.07.18) на поставку товара: Антибиотики резерва (извещение № 31908484324) 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. № 01-32701 от 26.11.2019) с информацией о нарушении организатором торгов в лице МАУ «ЦГБ№20», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении открытого аукциона в электронной форме (до 01.07.18) на поставку товара: Антибиотики резерва (извещение № 31908484324, соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что положения закупочной документации не соответствуют требованиям Закона о закупках, ввиду чего, просит признать жалобу обоснованной.

Проанализировав представленные материалы, Комиссия 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 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 организатора торгов, является Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного учреждения «Центральная городская больница №20» (далее – Положение о закупках), утвержденного Протоколом №1 Наблюдательного Совета МАУ «ЦГБ №20» от 04.02.2019 г. и размещенного в единой информационной системе в версии 10 от 12.02.2019.

06.11.2019 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 31908484324 и закупочная документация на поставку товара: Антибиотики резерва.

Начальная (максимальная) цена договора 2 176 647,00 руб.

Согласно п. 16 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с п. 3.3.2 Положения о закупках к извещению, аукционной документации должен быть приложен проект договора, являющийся их неотъемлемой частью.

К закупочной документации приложен проект договора. В п. 13.1 раздела 13 проекта договора указано, что стороны несут ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение условий настоящего Договора в соответствии с законодательством Российской Федерации. Так же в разделе 13 проекта договора содержится положения, содержащие обязательные условия об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.

Относительно довода заявителя об не установлении в проекте договора (раздел 13) обязательного условия об ответственности заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных договором Комиссией установлено следующее:

В силу п. 1 ст. 329 «Гражданского кодекса Российской Федерации» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ) исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

В соответствии с п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Заключая договор, истец согласился на его условия, в частности, касающиеся сроков поставки и его ответственности за нарушение обязательств по договору.

Законодательством в сфере закупок не определены требования к содержанию договора, заключаемого по итогам закупки.

Согласно п. 73 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» (далее – Постановление № 7) несоразмерность и необоснованность выгоды могут выражаться, в частности, в том, что возможный размер убытков кредитора, которые могли возникнуть вследствие нарушения обязательства, значительно ниже начисленной неустойки (ч. 1 ст. 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, ч. 1 ст. 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

В соответствии с п. 2 ст. 4 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» основными принципами охраны здоровья являются, в том числе, приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Предметом поставки по договору является медицинских препаратов (Антибиотики), отсутствие которого, в отличие от иных товаров (мебели, расходных материалов, белья) напрямую влияет на жизнь и здоровье людей, качество оказания медицинской помощи и медицинских услуг населению.

Закупка медицинских препаратов (Антибиотики) осуществляется в соответствии с имеющейся в нем необходимостью, для надлежащего, качественного и своевременного проведения анализов в целях установления или исключения наличия у пациентов того или

иного заболевания. Больница не имеет возможности приостановить прием анализов у населения.

Нарушение срока обеспечения больницы необходимым медицинскими препаратами (Антибиотики) под угрозу жизнь и здоровье пациентов, правильность и своевременность постановки диагноза, возможность своевременного оказания пациентам требуемой медицинской помощи.

Таким образом, установление в проекте договора обязательных условий об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств направлено на стимулирование поставщика (подрядчика, исполнителя) к исполнению обязанности в срок.

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);

9) иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе:

1) 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;

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона;

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

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 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.

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 п. 3.3.1 Положения о закупках аукционная документация должна содержать сведения, предусмотренные п. 1.8.2 настоящего Положения.

Согласно пп. п. 1.8.2 Положения о закупках в документации о закупке обязательно указываются требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, их безопасности, функциональным и эксплуатационным характеристикам (потребительским свойствам) товара, размерам, упаковке, отгрузке товара, результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации в соответствии с законодательством РФ о стандартизации, и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара (выполняемой работы, оказываемой услуги) потребностям Заказчика.

Если Заказчик не указывает в документации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара (работы, услуги), размерам, упаковке, отгрузке товара, результатам работы, предусмотренные законодательством РФ о техническом регулировании, законодательством РФ о стандартизации, то в документации должно содержаться обоснование необходимости установить иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара (выполняемой работы, оказываемой услуги) потребностям Заказчика.

В случае, когда в документации о закупке содержится требование о соответствии поставляемого товара образцу или макету товара, в целях поставки которого проводится закупка, к документации может быть приложен такой образец или макет. Этот образец или макет является неотъемлемой частью документации о закупке.

В Разделе II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» закупочной документации установлены требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара, а именно:

№ п/п	Наименование	Требования к товару/технические характеристики	Ед. изм.	Кол-во
1	2	3	4	5
<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
4	Эртапенем	лиофилизат для приготовления раствора для инъекций 1 г №1	упаковка	450

Как пояснили на заседании Комиссии представители 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. При подготовке аукционной документации проанализировав разделы инструкций по медицинскому применению «способ применения и дозы» на лекарственные препараты с торговыми наименованиями «Эртапенем Дж» и «Инванз» Заказчик пришел к выводу, что они идентичны и способ применения указан одинаково, а именно лекарственный препарат «можно вводить путем внутривенной инфузии или внутримышечной инъекции».

В связи с чем, при подготовке аукционной документации Заказчик при обосновании цены на лекарственный препарат с МНН «Эртапенем» использовал цены на лекарственный препарат с ТН «Эртапенем Дж».

Таким образом, для лекарственного препарата с МНН «Эртапенем» разница в обозначении формы выпуска лекарственного препарата условна. В связи с чем, участники закупки могут предложить к поставке лекарственный препарат любой формы выпуска.

Кроме того, Комиссией установлено, что объектом закупки является поставка товара, а не его производство, ввиду чего поставщиком такого товара может быть любое заинтересованное лицо, в том числе и не его производитель.

Доказательств обратного Комиссии предоставлено не было.

На основании изложенного, Комиссия в действиях заказчика в лице МАУ «ЦГБ№20» нарушений Закона о закупках не усматривает.

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 организатора торгов в лице МАУ «ЦГБ№20», его комиссии Закона о закупках не выявлено.
3. Организатору торгов в лице МАУ «ЦГБ№20», его 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.

Председатель Комиссии

\*

Члены Комиссии

\*

\*