



**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
здравоохранения «Городская клиническая
больница № 40»

*

ООО «Торговый дом ВИАЛ»

*

АО "ОТС"

РЕШЕНИЕ № 066/01/18.1-336/2020

г. Екатеринбург

04.02.2020 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:

– заказчика в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 40» - *,

– в отсутствие заявителя в лице ООО «Торговый дом «Виал», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом «Виал» (*) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 40» (*), 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 медикаменты (извещение № 32008774984) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Торговый дом «Виал» (вх. № 01-1711 от 24.01.2019) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 40», 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 медикаменты (извещение № 32008774984), 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 заказчика 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 Муниципального Автономного учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница №40» (далее – Положение о закупках), утвержденное Решением Наблюдательного совета МАУ «ГКБ № 40» от 11.03.2019 г. № 73 и размещенное в единой информационной системе в редакции 11 от 13.03.2019 г.

17.01.2020 года в единой информационной системе размещено извещение № 32008774984 и закупочная документация на Медикаменты в действующей редакции от 17.01.2020 года.

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. 5.1.6 Положения о закупке Заказчик обеспечивает размещение в единой информационной системе извещения (документации) о торгах, а также проекта договора, являющегося неотъемлемой частью извещения (документации) о торгах.

Заказчиком в Разделе 8 проекта договора 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, представитель заказчика пояснила, что для МАУ «ГКБ № 40» крайне важно получать товар в сроки, установленные договором. В случае нарушения поставщиком обязательств по поставке, не соблюдению сроков поставки, у заказчика могут возникнуть сложности в оказании медицинских услуг. Условия о размере неустойки (пени), указанные в п. 8.2 проекта договора поставки, направлены на дисциплинирование потенциальных поставщиков, акцентирование их внимания на необходимости строгого соблюдения принятых обязательств по своевременной поставке медикаментов.

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 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 ключевой ставки 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.

Ввиду вышеизложенного, довод заявителя не находит своего подтверждения.

В соответствии с п. 5.1.3.3 Положения о закупке извещение, о проведении запроса котировок размещается в ЕИС в срок, установленный ч.21 ст.3.2 (для закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства - п.4 ч.3 ст.3.4) Закона № 223-ФЗ.

В силу п. 5.2.1.4. Положения о закупке извещение, о проведении торгов (далее – документация о закупке) должно содержать:

Место поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно п. 3.1 проекта договора поставщик предоставляет Товар Покупателю _____. В случае поставки Товара частями Поставщик предаёт Товар Заказчику в срок не позднее 2(двух) рабочих дней с даты поступления заявки от Заказчика, направленной посредством факсимильной связи, электронной почты либо с нарочным (курьером). Возможность поставки Товара частями обязательно должна быть предусмотрена в Техническом задании к Договору.

Согласно п. 3.2 проекта договора Поставка Товара осуществляется Поставщиком на склад, расположенный по адресу: 620102, г. Екатеринбург, ул. Волгоградская, 189, Терапевтический корпус, Аптека, Тел. (343) 266-95-75, 266-95-57. Поставщик не позднее, чем за 24 часа до момента поставки Товара, должен согласовать поставку. Сообщение должно содержать ссылку на реквизиты контракта, а также дату и планируемое время отгрузки. Сообщение может быть направлено Заказчику по тел.: (343) 266-95-75, 266-95-57 или на адрес электронной почты: kazankina@gkb40.ur.ru или bykova@gkb40.ur.ru. Досрочная поставка допускается только по письменному согласованию с Заказчиком.

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 пояснила, что поставка товара частями обусловлена бюджетным финансированием заказчика. Медицинские услуги МАУ «ГКБ № 40» оказывает по программе государственных гарантий - за счет средств ОМС. При этом средства ОМС перечисляются только за фактически оказанные медицинские услуги. Заявки на медикаменты, таким образом, подаются исходя из планируемых расходов на месяц и доводятся до сведения поставщиков за 2 рабочих дня.

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 п. 5.2.1.3 Положения о закупках в извещении о проведении торгов указывается:

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 № 223-ФЗ (при необходимости).

В Приложение № 1 к запросу котировок в электронной форме извещения о проведении запроса котировок установлены требования к условиям хранения товара.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что согласно подпункту д пункта 5 «Особенностей описания лекарственных препаратов для медицинского применения...государственных и муниципальных нужд» не допускается указывать при описании объекта закупки фиксированный температурный режим хранения препаратов при наличии альтернативного. Разные производители указывают различные условия хранения данного МНН: «Хранить в защищенном от света месте при температуре от 8 до 15С» (произв. ПАО «Фармак» Украина), «В защищенном от света месте при температуре от 15 до 25С» (Синтез-фармацевтика). Таким образом, условие хранения «при комнатной температуре» не может рассматриваться как фиксированный температурный режим.

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 Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 40», закупочной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 40», 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.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*