

Исх. № 4251 от 06.11.2019 г.

**Управление Федеральной антимонопольной
службы по городу Москве**

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом
4, стр. 1

тел.: 8 (495) 784-75-05 (доб 077-100; 077-105)

Е-mail: to77@fas.gov.ru

Заказчик:

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ
АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "ЛЕЧЕБНО-
РЕАБИЛИТАЦИОННЫЙ ЦЕНТР"
МИНИСТЕРСТВА ЗДРАВООХРАНЕНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Место нахождения, почтовый адрес: 125367,
ГОРОД МОСКВА, ШОССЕ ИВАНЬКОВСКОЕ,
дом 3

Адрес электронной почты: ATarasova@med-rf.ru

Номер контактного телефона: +7 (495) 7375425

Ответственное должностное лица заказчика:

Тарасова А.С.

Заявитель: ООО «ВЕЛКЭР»

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

e-mail: welfarein@gmail.com, wellcareltd@aol.com

Адрес электронной площадки

в информационно-телекоммуникационной сети
«Интернет» - <http://www.rts-tender.ru>

ЖАЛОБА

на положения аукционной документации

25.10.2019 г. на сайте <http://www.rts-tender.ru> было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 31908445210. Наименование объекта закупки: Закупка лекарственного средства из фармгруппы: "Противоопухолевые средства-моноклональные антитела".

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление 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.

Заявитель усматривает в действиях Заказчика нарушения положений действующего законодательства, выраженные в необоснованных и неправомерных требованиях, установленных в аукционной документации:

1. В разделе 4 Информационной карты аукционной документации содержится следующая информация о сроках поставки:

«Поставка лекарственных средств поэтапно, по мере возникновения потребности, с момента заключения договора в течение двадцати четырех календарных месяцев, в течение одного рабочего дня после предварительной заявки заведующей аптекой. График поставки на каждый последующий месяц будет предварительно согласовываться с участником после заключения контракта.»

Из представленной информации очевидно, что установлен лишь общий период поставки товара: в течение двадцати четырех календарных месяцев, в течение одного рабочего дня по предварительной заявке заведующей аптекой. При этом указано, что график на каждый месяц будет предварительно согласовываться.

Однако информация об объеме исполнения контракта по каждому этапу, их количестве, сроках поставки после получения заявки в Информационной карте, Проекте контракта (в п.3.1 проекта Контракта содержится информация, фактически совпадающая с разделом 4 Информационной карты) и приложениях отсутствует, что не позволяет потенциальному поставщику оценить свои возможности по исполнению контракта.

Отсутствие такой информации также является нарушением положений ст. 17 Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: **при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции**, в том числе координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников; **создание участнику или нескольким участникам преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом**; а также не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, график поставки с указанием количества товара и сроков поставки, направленный участнику закупки только лишь после заключения контракта, не может являться обязательным для поставщика, так как он не является частью контракта и, соответственно, поставщиком вместе с контрактом не подписывался.

Фактически на момент размещения электронного аукциона **Заказчиком не определены существенные условия контракта: количество этапов поставки, объем поставки в каждом этапе, а также сроки исполнения каждого этапа**, что является нарушением положений Закона о закупках, а также прав участников закупки.

В этой связи, считаем, что условие о сроке поставки товара является существенным и имеет решающее значение при оценке потенциальным участником закупки своих возможностей по осуществлению поставки. С учетом установления в проекте договора

санкций за нарушение сроков поставки, условие о сроке поставки может иметь решающее значение при подаче заявки на участие в аукционе и отсутствие возможности поставки в указанной срок может привести к ограничению конкуренции.

2. *В разделе 20 Информационной карты аукционной документации установлены требования к банковской гарантии, не регламентированные Законом о закупках.*

В соответствии с данным разделом аукционной документации, проводимой в рамках Закона о закупках, победители электронного аукциона должны предоставить банковскую гарантию обеспечения исполнения договора. В п. 6) раздела 20 «Вариант 1» прописано, что:

б) **установленный Правительством Российской Федерации** перечень документов, предоставляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В рамках Закона о закупках **отсутствуют установленные Постановлением Правительства требования к банковским гарантиям и к их содержанию.** В связи с чем, в установленных Заказчиком требованиях к банковской гарантии нет определенности в отношении перечня документов, которые должны быть перечислены в банковской гарантии. Потенциально это влечет риск признания Заказчиком банковской гарантии не соответствующей требованиям аукционной документации и признания участника аукциона уклонившимся от заключения договора.

В отсутствие реквизитов Постановления Правительства **участнику закупки остается только гадать, что, возможно, Заказчик имел в виду Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", т.е. применяемое к закупкам, осуществляемых в рамках Закона о контрактной системе.**

Требования Постановления распространяются на банковские гарантии, которые предоставляются при осуществлении закупок **только по правилам Закона о контрактной системе, но не Закона о закупках.** Гарантия должна соответствовать требованиям Гражданского кодекса РФ.

Положениями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг Заказчика не предусмотрена возможность установления требований к банковской гарантии в соответствии с Законом о контрактной системе. Данный вывод подтверждается в постановлении Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 29 апреля 2015 г. по делу № А56-58153/2014. "Как видно из представленных материалов, организатором торгов в пункте 1 части 1.10.19 Положения о закупках установлено, что отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий является основанием для отказа в принятии банковской гарантии Университетом (т. 1 л.д. 40). Суд первой инстанции правомерно указал, что данное требование заказчика противоречит Федеральному закону от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", так как ведение реестра банковских гарантий для Закона № 223-ФЗ не предусмотрено, следовательно, победитель процедуры торгов лишен юридической и технической возможности внести банковскую гарантию по исполнению договора в реестр банковских гарантий...".

*Таким образом, какие-либо законодательные нормы, устанавливающие срок действия банковской гарантии, порядок ее предоставления как обеспечение исполнения договора, заключаемого в рамках Закона о закупках, отсутствуют. **Использование положений Постановления Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005 "О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и***

муниципальных нужд" при проведении закупки в соответствии с положениями Закона о закупках недопустимо.

Таким образом, указанное требование к содержанию банковской гарантии нарушает Закон о закупках, а также права участников закупки.

3. В п. 4.2 проекта Контракта содержится следующая информация:

4.2. Тара (упаковка) является одноразовой, возврату Поставщику не подлежит.

Согласно требованиям Общей Фармакопейной статьи ОФС.1.1.0025.18 Упаковка, маркировка и транспортирование лекарственных средств, **упаковка** – средство или комплекс средств, совместно обеспечивающих защиту и сохранность лекарственных средств от повреждений и потерь, окружающей среды от загрязнений, в процессе их обращения.

По степени защиты

Упаковка может иметь несколько слоев защиты лекарственного средства.

Элементы *первичной (внутренней) упаковки* находятся в непосредственном физическом контакте с лекарственным средством и обеспечивают его защиту от влияния воздействий окружающей среды в процессе обращения лекарственного средства. В некоторых случаях первичная упаковка представляет собой специализированную систему доставки лекарственного средства, например, аэрозоль или дозирующее устройство, отрегулированное на отпуск одной дозы лекарственного средства.

Элементы *вторичной (внешней) упаковки* не вступают в прямой контакт с лекарственным средством, но обеспечивают необходимую защиту в целях сохранения стабильности. Вторичная упаковка содержит одну или несколько единиц первичной упаковки, в установленных случаях может содержать средства дозирования и средства доставки лекарственного препарата к месту назначения (мерные ложки, стаканчики, насадки и пр.) и дополнительные элементы упаковки (нож для вскрытия ампул и пр.).

Вторичная упаковка, содержащая необходимую информацию для применения по назначению, как правило, является *потребительской упаковкой*.

С целью дополнительной защиты лекарственного препарата или, исходя из особенностей его применения, первичная упаковка может быть помещена в *промежуточную упаковку*.

Лекарственные средства во вторичной (потребительской) упаковке могут быть помещены в *групповую (объединенную) упаковку*, представляющую собой, как правило, картонные коробки или стопы, с последующим обертыванием стоп бумагой, термоусадочной пленкой в соответствии с указаниями фармакопейной статьи или нормативной документации. При необходимости групповая упаковка может быть склеена или обвязана с использованием вспомогательных упаковочных и обвязочных средств, обеспечивающих прочность упаковки.

В случае реализации лекарственных препаратов только в лечебно-профилактические учреждения допускается использование упаковки «для стационаров», объединяющей установленное количество лекарственных препаратов в первичной упаковке, помещенных в групповую упаковку в соответствии с указаниями фармакопейной статьи или нормативной документации.

Каждая *упаковочная единица* любого вида групповой упаковки должна быть снабжена этикеткой или оклеена бандерольной лентой с нанесенной на нее маркировкой. При склеивании или обвязывании групповой упаковки концы обвязки должны быть заклеены этикеткой, обеспечивающей контроль вскрытия.

При транспортировании лекарственных средств, находящихся в потребительской или групповой упаковке, их помещают в транспортную упаковку, обеспечивающую сохранность лекарственных средств при перевозке. В

установленных случаях допускается транспортировать лекарственные средства в групповой упаковке в грузовых контейнерах без укладки в транспортную упаковку.

Одноразовая упаковка - упаковка, содержащая лекарственное средство в количестве, предназначенном для полного использования непосредственно после вскрытия упаковки.

Из представленной информации Общей Фармакопейной статьи ОФС.1.1.0025.18 следует вывод, что транспортировка товара осуществляется по схеме:

- Первичная упаковка;
- Вторичная упаковка;
- Транспортная упаковка либо групповая упаковка в грузовых контейнерах.

Понятие одноразовой тары (упаковки) в контексте п. 4.2 проекта Контракта приведено некорректно, т.к. такая интерпретация противоречит положениям Общей фармакопейной статьи ОФС.1.1.0025.18 и вводит в заблуждение потенциального Поставщика, какая упаковка (тара) является одноразовой - транспортная, в которой поставляется товар, или же непосредственно одноразовая упаковка препарата.

Таким образом, Заказчиком допущен ряд нарушений при составлении аукционной документации, требующих устранения путем внесения изменений в аукционную документацию.

На основании изложенного, а также руководствуясь основными положениями 223-ФЗ, требованиями и основными положениями Федерального Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОСИМ:

1. Приостановить аукцион в электронной форме № 31908445210 до рассмотрения жалобы по существу.
2. Признать настоящую жалобу обоснованной.
3. Вынести предписание об устранении допущенных нарушений путем отмены составленных в ходе аукциона в электронной форме протоколов и возвращении аукциона на этап подачи заявок с внесением изменений в аукционную документацию.

Генеральный директор ООО «ВЕЛКЭР»

Аджит Кумар Сингх

Приложения:

1. Аукционная документация
2. ОФС
3. Документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего жалобу.