



**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

№ _____

Государственное автономное учреждение
здравоохранения Свердловской области
«Свердловский областной онкологический
диспансер»

(ГАУЗ СО «СООД»)
620036, Свердловская область, г.
Екатеринбург, ул. Соболева, д. 29

ООО «Верея»
623380, Свердловская обл., г. Полевской,
ул. Ленина, д. 5, пом. 10

ООО «РТС-тендер»
<http://www.rts-tender.ru>
127006, г. Москва, ул. Долгоруковская, д.
38, стр. 1

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-1694/2021

г. Екатеринбург

14.05.2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

рассмотрев жалобу ООО «Верея» (623380, Свердловская обл., г. Полевской, ул. Ленина, д. 5, пом. 10) с информацией о нарушении организатором торгов в лице ГАУЗ СО «СООД» (620036, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Соболева, д. 29), его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лекарственного препарата кабазитаксел (извещение № 32109990731) 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 «Верея» (вх. № 01-12450 от 26.04.2021) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «СООД», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лекарственного препарата кабазитаксел (извещение № 32109990731), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что заказчиком ненадлежащим образом были исполнены требования предписания, а также заявка участника закупки ООО «ВАТРА»

неправомерна признана соответствующей требованиям закупочной документации, 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 заказчика, является Положение о закупке товаров, работ услуг для нужд государственного автономного учреждения здравоохранения Свердловской области «Свердловский областной онкологический диспансер» (далее – Положение о закупках), утвержденного наблюдательным советом ГАУЗ СО «СООД» (протоколом № 1 от 19 января 2021г.) и размещенного в единой информационной системе в версии 6 от 29.01.2021г.

15.02.2021 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 32109990731, о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Начальная (максимальная) цена договора 14 261 051,97 руб.

25.02.2021г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в аукционе, по ее итогам составлен протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 1982429 от 25.02.2021, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

В соответствии с указанным протоколом поступило 3 заявки от участников закупки.

Заявка с номером 1 участника закупки ООО «ВАТРА» признана закупочной комиссией соответствующей требованиям аукционной документации.

Вместе с тем, по результатам рассмотрения жалобы ООО «Веря» Комиссией Свердловского УФАС России заказчику, закупочной комиссии было выдано предписание № 066/01/18.1-921/2021 от 23.03.2021 г., где указывалось на необходимость совершения следующих действий (п. 1): «Заказчику в лице ГАУЗ СО «СООД», закупочной комиссии в срок до «19» апреля 2021 года устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-921/2021 от 23.03.2021г., путем отзыва карточки договора, **отмены протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 32109990731**, назначения новой даты рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, пересмотре заявок и завершении процедуры торгов в соответствии с нормами Закона о закупках, Положения».

Исходя из требований предписания следует, что Комиссией Свердловского УФАС России было предписано заказчику, закупочной комиссии отменить все протоколы, составленные в ходе проведения закупки, а не только итоговый протокол.

Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что заказчиком, закупочной комиссией были совершены действия по выполнению требований предписания № 066/01/18.1-921/2021 от 23.03.2021г., в том числе, действия по отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 32109990731, и пересмотру заявок участников закупки.

В силу указанного, данные действия заказчика не нарушают требований действующего законодательства.

19.04.2021г. закупочной комиссией была проведена процедура рассмотрения заявок на участие в аукционе, по ее итогам составлен протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 19.04.2021, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

В соответствии с указанным протоколом заявка ООО «Ватра» признана соответствующей требованиям закупочной документации.

20.04.2021г. закупочной комиссией была проведена процедура подведения итогов

аукциона, по ее итогам составлен Протокол подведения итогов аукциона от 20.04.2021, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

В соответствии с указанным протоколом ООО «Ватра» признан победителем закупки.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

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;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительски на дальней станции сойду летов x свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

Согласно п. 87 Положения о закупке для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в ЕИС посредством Региональной информационной системы вместе с извещением об осуществлении закупки, а также на сайте электронной площадки, на котором будет проводиться закупка и включает в себя следующие сведения:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, размерам, упаковке, отгрузке товара, 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, размерам, упаковке, отгрузке товара, 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.

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

В соответствии с п. 170 Положения о закупках аукционная документация разрабатывается и утверждается заказчиком, подлежит обязательному размещению в ЕИС посредством Региональной информационной системы одновременно с извещением об осуществлении закупки и помимо информации, указанной в пункте 87 настоящего положения.

В п.175 Положения о закупках указано, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение участника закупки в отношении предмета закупки.

В п. 23 Приложения № 1 «Информационная карта аукциона в электронной форме» аукционной документации установлены требования к содержанию и составу заявок на участие в электронном аукционе.

В Приложении № 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации установлены функциональные характеристики (потребительские свойства) поставляемых товаров:

№ п/п	МНН или химическое, группировочное наименование	Лекарственная форма, форма выпуска: дозировка, фасовка, упаковка лекарственной формы*	Ед. изм.	Кол-во	Остаточный срок годности
1	Кабазитаксел	концентрат для приготовления раствора для инфузий 40мг/мл 1,5мл, флаконы №1 в комплекте с растворителем 4,5мл	флак	51	срок годности на момент поставки не менее 12 месяцев

Участником закупки ООО «ВАТРА» в составе заявки представлены технические, качественные и функциональные характеристики товара, предлагаемого к поставке, а именно:

№ п/п	МНН (группировочное или химическое наименование, состав комбинированного лекарственного препарата)	Торговое наименование	Лекарственная форма, форма выпуска: дозировка, фасовка, упаковка лекарственной формы	Наименование производителя товара и Страны происхождения	Остаточный срок годности	Ед.изм.	Кол-во товара в ед. изм.
1	2	3	4	5	6	7	8
1.	Кабазитаксел	Кабазред	концентрат для приготовления раствора для инфузий 40 мг/мл	Д-р Редди'с	12 месяцев на момент	упаковка	51

			1.5 мл - флаконы - пачки картонные /в комплекте с растворителем (флаконы) 4.5 мл/	Лаборатор ис Лтд, Индия	поставки товара		
--	--	--	---	-------------------------	-----------------	--	--

Согласно п. 1 ст. 1349 Гражданского кодекса Российской Федерации от 18.12.2006 N 230-ФЗ (Далее – ГК РФ) объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным настоящим Кодексом требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере дизайна, отвечающие установленным настоящим Кодексом требованиям к промышленным образцам.

Согласно п. 1 ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно п. 1 ст. 1358 ГК РФ Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктом 2 настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

На заседании Комиссии представитель заявителя предоставил информационное письмо от АО «Санофи Россия» от 04.12.2020г. относительно: права Санофи на Евразийский патент № 000567 в отношении кабазитаксела (Джевтана) в России, в котором указывается что «Санофи является обладателем Евразийского патента № 000567 в отношении кабазитаксела (Джевтана) в России («Патент»). В настоящий момент указанный патент является действующим с датой истечения срока действия 25 марта 2021г. В связи с чем, до наступления указанной даты (т.е. до 25 марта 2021 г.) третьи лица не могут без согласия Санофи каким-либо образом использовать Патент, в том числе промотировать, вводить в гражданский оборот и реализовывать лекарственные препараты, являющиеся дженериками по отношению к лекарственному препарату Санофи, защищенному Патентом (Джевтана)».

Согласно Единому структурированному справочнику-каталога лекарственных препаратов (<https://esklp.egisz.rosminzdrav.ru/>) Джевтана а также Кабазред являет торговым наименованием препарата международного непатентованного наименования

Кабазитаксел.

Комиссией Свердловского УФАС России было установлено, что на момент рассмотрения заявок участников закупки, в том числе, заявки ООО «Ватра» патент в отношении кабазитаксела (Джевтана) в России являлся недействующим (в патенте установлен срок действия до 25 марта 2021 года).

При этом, заявитель на заседании Комиссии не предоставил доказательств того, что в отношении кабазитаксела (Джевтана) действовала патентная защита на момент повторного рассмотрения заявок.

Заказчику, закупочной комиссии также данные обстоятельства не известны.

В силу с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно п. 182 Главы 27 Положения о закупках комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным настоящим положением и аукционной документацией.

Согласно п. 184 Главы 27 Положения о закупках на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе комиссией принимается решение о признании первых частей заявок на участие в аукционе соответствующими требованиям, установленным в аукционной документации, или об отклонении первых частей заявок на участие в аукционе, а также оформляется протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, который содержит информацию, указанную в пункте 102 настоящего положения, подписывается всеми присутствующими на заседании членами комиссии в день окончания рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе и размещается заказчиком в ЕИС и на электронной площадке в срок, указанный в пункте 104 настоящего положения.

Согласно п. 76 Положения о закупках участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, не допускается комиссией к участию в закупке в следующих случаях:

- 1) непредоставление информации и(или) документов, предусмотренных документацией о закупке либо наличие в таких документах недостоверных сведений;
- 2) несоответствие информации и(или) документов, предусмотренных документацией о закупке, требованиям такой документации либо наличие в таких документах и(или) информации недостоверных сведений;
- 5) иных случаях, предусмотренных настоящим положением.

Согласно п. 24 Приложения № 1 «Информационная карта аукциона в электронной форме» аукционной документации установлен порядок рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе и основания отклонения заявок:

Участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, не допускается комиссией к участию в закупке в следующих случаях:

- 1) непредоставление информации и(или) документов, предусмотренных документацией о закупке либо наличие в таких документах недостоверных сведений;
- 2) несоответствие информации и(или) документов, предусмотренных документацией о закупке, требованиям такой документации либо наличие в таких документах и(или) информации недостоверных сведений;

3) несоответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 22 настоящей информационной карты либо предоставление недостоверных сведений в отношении своего соответствия данным требованиям;

45) если предельная отпускная цена лекарственных препаратов, предлагаемых таким участником, не зарегистрирована при осуществлении закупки лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов;

7) несоответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 22.1 настоящей Информационной карты;

8) иных случаях, предусмотренных Положением.

На основании изложенного, Комиссией установлено, что решение о признании победителем участника закупки ООО «ВАТРА» аукционной комиссией при повторном рассмотрении заявок (после 25.03.2021 года) было принято правомерно.

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 «Верея» признать необоснованной.

2. В действиях заказчика в лице ГАУЗ СО «СООД», закупочной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.

3. Заказчику в лице ГАУЗ СО «СООД», его 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.

*

*

*

*

*