

ЖАЛОБА
на положение аукционной документации

26.02.2020 года на сайте www.rts-tender.ru было размещено извещение о проведении аукциона №32008923162. Наименование объекта закупки: АУКЦИОН В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ № 43 НА ПОСТАВКУ ЛЕКАРСТВЕННЫХ ПРЕПАРАТОВ (КОНТРАСТНЫЕ ВЕЩЕСТВА) ДЛЯ РЕНТГЕНОЛОГИЧЕСКОГО ОТДЕЛЕНИЯ ДЛЯ НУЖД ГАУЗ «ООКБ №2».

1. Требования к описанию объекта закупки.

Согласно технической части аукционной документации к поставке требуются следующие лекарственные препараты МНН:Йотексол:

№ п/п	Наименование товара	Технические характеристики	Единица измерения	Кол-во
1	Йотексол	Поставка лекарственных препаратов (контрастные вещества) для рентгенологического отделения для нужд ГАУЗ «ООКБ №2» за счет средств ОМС, в т.ч.: Раствор для инъекций с содержанием активного вещества в пересчете на свободный йод не менее 350 мг йода/мл с сохранением общего кол-ва		
			уп	10

		действующего вещества с учетом качественных характеристик товара по 50 мл флаконы №10 Показан для контрастного усиления. **Отсутствие ограничений для отдельных групп пациентов в разделе «осторожность»: при исследовании пациентов с облитерирующим тромбангиотом, острым тромбозом, выраженным атеросклерозом.
2	Йогесол	Раствор для инъекций с содержанием активного вещества в пересчете на свободный йод не менее 350 мг йода/мл с содержанием общего кол-ва действующего вещества с учетом качественных характеристик товара по 100 мл флаконы №10 Показан для контрастного усиления. **Отсутствие ограничений для отдельных групп пациентов в разделе «осторожность»: при исследовании пациентов с облитерирующим тромбангиотом, острым тромбозом, выраженным атеросклерозом.
30	УП	

Считаем, что аукционная документация не соответствует требованиям Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 № 223-ФЗ, а также выше приведенное описание объекта закупки организовывает конкуренцию.

Согласно п.1 ч.1 ст.17 ФЗ №135 «О защите конкуренции» при проведении торгов (закупок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

Считаем, что Заказчик/УО, злоупотребляет полномочиями, нарушая нормы законодательства в сфере закупок, в настоящеем случае это выражено в необъективном описании объекта закупки, а также отсутствия належащего обоснования потребности в техническом задании при установлении описания объекта закупки. При этом Заказчиком не указано об отсутствии возможности описать объект закупки иным способом.

Согласно сведениям государственного реестра лекарственных средств, размещенным на официальном сайте <https://grls.gosminzdrav.ru>, указанные характеристики не соответствуют ни лекарственному препарату МНН: Йогесол. Кроме того, указание на отсутствие ограничений для отдельных групп пациентов в разделе «с осторожностью»: при исследовании пациентов с облитерирующим тромбангиотом, острым тромбозом, выраженным атеросклерозом подлечен из описания объекта закупки, т.к. все лекарственные препараты применяются с осторожностью при исследовании пациентов с тяжёлыми сердечно – сосудистыми заболеваниями.

В обоснование своей позиции Заявитель сообщает следующее.

Так, облитерирующий тромбангит (болезнь Бюргера) — системное иммунопатологическое воспалительное заболевание артерий и вен, преимущественно мелкого и среднего диаметра, с вторичными элементами аутоиммунной агрессии.

Острый тромбоз — воспалительное заболевание стенок подкожных вен. Воспаление сопровождается образованием сгустков крови, которые мигрируют с кровотоком, в том числе и в вены, расположенные глубже, затрудняя кровоснабжение и угрожая стать причиной таких тяжёлых для человека последствий тромбоза, как лёгочная эмболия или хроническая венозная недостаточность.

Атеросклероз - это заболевание, поражающее сосуды всего организма. В большей степени это могут быть сосуды нижних конечностей, почек, сердца, головного мозга и др. Именно локализация наиболее резкого сужения сосуда определяет клинику заболевания и возможные его последствия. Атеросклеротическое сужение коронарных сосудов приводит к ишемической болезни сердца.

Таким образом, становится очевидным, что вышеуказанные заболевания относятся к группе сердечно – сосудистых заболеваний.

Согласно данным государственного реестра лекарственных средств и предельных отпускных цен, на территории РФ в настоящее время обращаются следующие лекарственные препараты:

- 1) Омникан РУ №П N015799/01;
- 2) Юнитекол РУ №ЛСР-004745/08;
- 3) Йотексол РУ №ЛП-002119;
- 4) Йотексол ТР РУ №ЛП-003107;
- 5) Томотексол РУ №ЛП-003319;
- 6) Йотексол-Винергия РУ №ЛП-004735;
- 7) Нисокан РУ №ЛП-004432;
- 8) Йотексол РУ №ЛП-004156.

Рассмотрим подробнее.

1) Юнитекол РУ №ЛСР-004745/08:

- при исследовании пациентов с тяжелыми заболеваниями сердечно-сосудистой системы и артериальной гипертензией выявлено нарушение ритма сердца или нарушение гемодинамики;

2) Йотексол РУ №ЛП-002119:

- при исследовании пациентов с тяжелыми заболеваниями сердечно-сосудистой системы и артериальной гипертензией выявлено нарушение ритма сердца или нарушение гемодинамики.

3) Йотексол ТР РУ №ЛП-003107:

- при исследовании пациентов с расстройством сердечного ритма, артериальной гипертензией, обструктивной болезнью легких, острым коронарным синдромом, выраженным атеросклерозом.

4) Томотексол РУ №ЛП-003319:

- при исследовании пациентов с гипертонией. У пациентов с гипертонией в большинстве случаев выявлено нарушение ритма сердца. При лечении гипертонии с помощью гипотензивных средств не выявлено нарушения ритма сердца. При лечении гипертонии с помощью гипотензивных средств не выявлено нарушения ритма сердца.

5) Йотексол-Винергия РУ №ЛП-004735:

- при исследовании пациентов с гипертонией. У пациентов с гипертонией в большинстве случаев выявлено нарушение ритма сердца. При лечении гипертонии с помощью гипотензивных средств не выявлено нарушения ритма сердца.

6) Нисокан РУ №ЛП-004432:

- при исследовании пациентов с гипертонией. У пациентов с гипертонией в большинстве случаев выявлено нарушение ритма сердца. При лечении гипертонии с помощью гипотензивных средств не выявлено нарушения ритма сердца.

7) Йотексол РУ №ЛП-004156:

- при исследовании пациентов с гипертонией. У пациентов с гипертонией в большинстве случаев выявлено нарушение ритма сердца. При лечении гипертонии с помощью гипотензивных средств не выявлено нарушения ритма сердца.

8) Омникан РУ №П N015799/01:

- при исследовании пациентов с тяжелыми заболеваниями сердечно-сосудистой системы и артериальной гипертензией выявлено нарушение ритма сердца или нарушение гемодинамики.

Таким образом, изменение формулировки в официальных инструкциях не влияет на то, что все лекарственные препараты МНН: Йотексол должны применяться с осторожностью у пациентов с заболеваниями, указанными в описании объекта закупки, т.к. данные заболевания относятся к одной группе и имеют одинаковую природу возникновения – нарушения работы стенок и вен сосудов, приводящих к необратимым последствиям.

С 01.07.2018 вступил в силу Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации". Согласно п. 3 ст. 4 указанного ФЗ - Положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями

право участника закупки приложить к поставке лекарственных препаратов взаимозаменяемый в рамках одного МНН.

В своем информационном письме №АД/6345/16 от 03.02.2016 г. «По вопросу взаимозаменяемости лекарственных препаратов» ФАС России указала, что в силу Федерального закона от 12.04.2010 г. №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон об обращении лекарственных средств) международное непатентованное наименование (МНН) лекарственного препарата является его функционоальной характеристикой и определяет потребность заказчика. Заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». При этом указание (1) МНН или при его отсутствии химического либо группированного наименования лекарственного препарата, (2) лекарственной формы и (3) дозировки (с указанием возможности поставки эквивалента) является **необходимым и достаточным** условием идентификации **лекарственного препарата**.

В письме от 26.08.2016 г. № ИА/58910/16 ФАС России сообщено, что разъяснения, направляемые ФАС России, являются официальной позицией Федеральной антимонопольной службы и являются обязательными для применения как государственными и муниципальными заказчиками, так и территориальными органами ФАС России.

Таким образом, **требования к отсутствию ограничений для отдельных групп пациентов в разделе «с осторожностью»: при исследовании пациентов с облитерирующим тромбангиом, острым тромбозом, выраженным атеросклерозом подлежат исключению из описания объекта закупки, т.к. все лекарственные препараты применяются с осторожностью при исследовании пациентов с тяжёлыми сердечно – сосудистыми заболеваниями**.

2. Условия об ответственности сторон

В проекте договора на поставку товара обоснованно установлено неравный размер ответственности сторон.

Так согласно условиям договора:

7.1. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора виновная сторона возмещает другой Стороне ущерб, возникший в связи с нарушением условий настоящего договора.

7.1.1. За нарушение сроков поставки продукции, установленных настоящим договором, **Поставщик уплачивает Заказчику неустойку в размере 1 (одного) процента от цены настоящего договора, указанной в п. 3.3. настоящего договора**, за каждый день просрочки, начиная со дня, следующего после последнего дня срока поставки по заявке, указанного в п. 2.2. настоящего договора, но не более 30 (тридцати) процентов от цены договора, указанной в п. 3.3. 7.3. За неисполнение каждого иного, не связанного со сроком поставки обязательства, **Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 0,2% от цены настоящего договора, указанной в п. 3.3. настоящего договора**.

ПРИ ЭТОМ:

За нарушение сроков оплаты поставленного Товара, Поставщик вправе потребовать с Заказчика пению в **размере 0,01% от суммы поставленной партии Товара**, за каждый день просрочки, начиная со дня, следующего после последнего дня срока оплаты.

Сторона освобождается от уплаты неустоек и штрафов, предусмотренных в настоящем разделе договора, только в случае если докажет, что неисполнение обязательств, повлекшее необходимость уплаты неустойки, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой Стороны договора.

Согласно п. 1 ст. 1 ТК РФ гражданское законодательство основывается на **признании равенства участников регулируемых им отношений**, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Как указал Арбитражный суд Московского округа в постановлении от 24 сентября

2019 года по делу № А40-293757/2018:

Согласно пункту 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении

договора.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание

соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (пункт 4

названной статьи Гражданского кодекса).

В соответствии с правовой позицией Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации, содержащейся в пункте 9 Постановления от 14.03.2014 № 16 "О свободе договора и

ее пределах" (далее - Постановление № 16), в тех случаях, когда будет установлено, что при

заключении договора, проект которого был предложен одной из сторон и содержал в себе

условия, являющиеся явно обременительными для ее контрагента и существенным

образом нарушающие баланс интересов сторон (несправедливые договорные условия), а

контрагент был поставлен в положение, затрудняющее согласование иного содержания

отдельных условий договора (то есть оказалась слабой стороной договора), суд вправе

применить к такому договору положения пункта 2 статьи 428 ГК РФ о договорах

присоединения, изменяя или расторгнув соответствующий договор по требованию такого

контрагента.

При рассмотрении споров о защите от несправедливых договорных условий суд должен

оценивать спорные условия в совокупности со всеми условиями договора и с учетом всех

обстоятельств дела. Так, в частности, суд определяет фактическое соотношение перекрестных

возможностей сторон и выясняет, было ли присоединение к предложенным условиям

вынужденным, а также учитывает уровень профессионализма сторон в соответствующей сфере,

конкуренцию на соответствующем рынке, наличие у присоединившейся стороны реальной

возможности вести переговоры или заключить аналогичный договор с третьими лицами

на иных условиях и т.д.

На стадии заключения договора участник закупки не может влиять на его условия.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ,

услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости,

отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к

участникам закупки.

Указанным Федеральным законом предусмотрена возможность победителя от заключения

договора, направить протокол разногласий к договору в части изменения его условий не

предусмотрены.

Вместе с тем, включая в проект договора заведомо невыгодное для контрагента

условие, от которого победитель не может отказаться, заказчик нарушает закон.

Однако победитель закупки, будучи введенным в заблуждение авторитетом заказчика,

внешей правоммерностью этого требования и невозможностью от него отказаться, мог посчитать

себя связанным им и добросовестно действовать вопреки своим интересам.

Для наглядности диспропорции приведем расчет неустойки.

Исходные данные (взаты ориентировочно):

1 295 000,00 рублей - стоимость товара,

с 01.01.2020 по 11.02.2020 – период просрочки

В случае нарушения Заказчиком срока оплаты товара, Поставщик вправе требовать

выплаты неустойки в следующем размере:

Задолженность:

1 295 000,00 р.

Период

просрочки:

Расчет

в календарных днях

округ

дней:

Центральный федеральный

Регион:

Задолженность		Период просрочки		Формула		Процент	
с	по	д	тавка	а	ты	ты	Процент
01.01.2020	09.0	40	25	6.25% / 366	1 295 000,00 × 40 ×	8	845,63 p.
02.2020	10.	2	00	6% / 366	1 295 000,00 × 2 ×	424,59	424,59 p.
Итого:		2		1 295 000,00 p.		Сумма процентов: 9 270,22 p.	

В случае нарушения Поставщиком срока оплаты товара, Заказчик вправе требовать возмещения неустойки в следующем размере:

Задолженность:		Период:		Процент:	
Начало	Конец	Начало	Конец	1%	Процент:
01.01.2020	11.02.2020				

Задолженность		Период просрочки		Формула		Итого:	
с	по	д	и	и	дне	Итого:	Неустойка
01.01.2	11.02.2	42				1 295 000,00	543 900 p.
020	020					$42 \times 0.2\%$	543 900 p.
Итого:		42		1 295 000,00 p.		Сумма процентов по всем задолженностям: 543 900,00 руб.	

Таким образом, размер ответственности Поставщика превышает размер ответственности Заказчика за один и тот же период просрочки более чем в 11 раз!

Соответственно, установление отличающихся размеров ответственности сторон в части взыскания неустойки нарушает баланс интересов, ставит поставщика, нарушившего обязательство в более неблагоприятное положение, по сравнению с Заказчиком, допустившим нарушение.

Таким образом, положение аукционной документации нарушают один из основных принципов Закона о закупках.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

На основании вышеизложенного считаем, что Заказчик нарушает ч. 1 ст. 3 223-ФЗ, а именно основные принципы закупок товаров, работ, услуг, такие как: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также п.1 ч.1 ст.17 ФЗ №135.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов (закупок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

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

просим Вас:

1. Приостановить размещение электронного протокола № 32008923162.
2. Признать настоящую жалобу обоснованной;
3. Провести внеплановую проверку протокола № 32008923162.

Приложение:

1. Аукционная документация.
2. Приказ о назначении генерального директора