

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)**

**РЕШЕНИЕ**

по результатам рассмотрения жалобы № 014/01/18.1-3080/2019

г. Якутск 7 ноября 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб (далее также – Комиссия антимонопольного органа, Комиссия) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

<…> – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<…>– старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<…>. – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и рекламы Якутского УФАС России, члена Комиссии,

при отсутствии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Виал» (далее также – ООО «ТД «Виал», заявитель): не явились, уведомлены надлежащим образом;

при участии:

от заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Республиканская больница №1 – Национальный центр медицины» (далее также – ГАУ РС(Я) «Республиканская больница № 1 - НЦМ», заказчик, аукционная комиссия): <…> (представитель по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «ТД «Виал»» на действия заказчика ГАУ РС(Я) «Республиканская больница № 1 - НЦМ» при проведении электронного аукциона на поставку антибиотиков из группы цефалоспоринов (изв. № **31908423814**), в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также - Закон о защите конкуренции),

**установила:**

В Управление антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «ТД «Виал».

**Из текста жалобы следует, что:**

1. В позициях 4,5,6 описания предмета закупки установлены неправомерные показатели дозировки**.**
2. В проекте контракта установлена неравная ответственность участников.

Просят признать жалобу обоснованной.

**Представитель заказчика пояснил, что не согласен с жалобой.**

Просит признать жалобу необоснованной.

**Комиссия антимонопольного органа, заслушав лицо, участвовавшее в деле, изучив документы, считает жалобу** **необоснованной на основании следующего.**

*Довод в части того, что в позициях 4,5,6 описания предмета закупки установлены неправомерные показатели дозировки, признан необоснованным*.

В соответствии с частью 6 статьи 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 части 6.1 статьи 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](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_330785/7ebde198084b87c82df00e99d34872c74b0229b7/#dst100010) настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Исходя из вышеизложенного следует, что заказчик самостоятельно определяет параметры и характеристики закупаемого товара.

Описанием предмета закупки установлено следующее.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| №  п/п | Торговое наименование | Лекарственная форма, состав, форма выпуска | Упаковка лекарственного препарата, количество доз в упаковке, комплектность упаковки | Ед. изм. | Кол-во |
| 4 | Цефоперазон+Сульбактам или эквивалент | порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения, **1.5 г+1.5** г, | флаконы (1) - пачка картонная | упак. | 2000 |
| 5 | Цефоперазон+Сульбактам или эквивалент | порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения, **2 г+2 г**, | флаконы (1) - пачка картонная | упак. | 500 |
| 6 | Цефтазидим или эквивалент | порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения, **2 г**, | флаконы (1) - пачки картонные | упак. | 100 |

Следовательно, довод жалобы не находит своего подтверждения и признается **необоснованным**.

*Довод в части того, что в проекте контракта установлена неравная ответственность участников, признан необоснованным.*

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2875/#dst0) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_340325/#dst0) Российской Федерации (далее ГК РФ), 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](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_330785/fa59dfcdcfd8c5c80928d33fa840280273464c74/#dst100026) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Пунктом 1 статьи 421 ГК РФ установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Пунктом 3 статьи 421 ГК РФ установлено, что стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и [не предусмотренный](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_161322/#dst100024) законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в [пункте 3](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_340325/ad08909251f4d26ebc935648e4e708a31e160348/#dst101993) настоящей статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона [(пункт 1 статьи 6)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_340325/84b5134c56769561e4fd8f33216aeec4e7e3243c/#dst239) к отдельным отношениям сторон по договору.

Частью 19 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что заказчик *размещает в единой информационной системе* извещение о проведении аукциона и *документацию* о закупке не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Проектом договора установлено следующее.

5.1. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по настоящему Договору Поставщик несет ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и условиями Договора.

5.2. В случае просрочки исполнения Поставщиком обязательства по настоящему Договору, Заказчик вправе потребовать уплату пени. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Договором, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения обязательства, и устанавливается в размере одной сотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от суммы неисполненного обязательства по Договору.

Поставщик освобождается от уплаты пени, установленный настоящим пунктом Договора, если докажет, что просрочка исполнения произошла вследствие непреодолимой силы или по вине Заказчика.

5.3. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательства оплаты Товара в срок, установленный п.4.3 настоящего Договора, Поставщик вправе потребовать уплату пени в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от размера задолженности, но не более 10 % от цены Товара.

Заказчик освобождается от уплаты пени, установленный настоящим пунктом Договора, если докажет, что просрочка исполнения произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

5.4. За нарушение сроков устранения несоответствия Товара ([пп. 3.11,](#P58) 3.12, 3.13 Договора) Заказчик вправе потребовать с Поставщика уплаты неустойки (пеней) в размере одной сотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от стоимости Товара, не соответствующего условиям Договора, за каждый день просрочки.

5.5. В случае нарушения Поставщиком иных обязанностей по Договору, за исключением обязанностей, ответственность за нарушение которых указана в п.5.2 и п.5.4 Договора, Поставщик обязуется выплатить Заказчику штраф в размере 10% от цены Договора, что составляет \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) руб. \_\_\_\_ коп.

5.6. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Договору, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы - 2,5% цены Договора, что составляет \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) руб. \_\_\_ коп.

5.7. Оплата пени и штрафов не освобождает Сторону от исполнения своих обязательство по договору.

5.8. Во всех других случаях неисполнения обязательств по Договору Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Следовательно, все потенциальные участники были ознакомлены с проектом договора, размещенном на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru/>.

На основании вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что заказчиком не нарушено законодательство о закупках, в связи с чем довод жалобы признан необоснованным.

**Таким образом, жалоба ООО «ТД «Виал» признается необоснованной.**

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 1, 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб,

решила:

признать жалобу ООО «ТД «Виал» на действия заказчика ГАУ РС(Я) «Республиканская больница № 1 - НЦМ» при проведении электронного аукциона на поставку антибиотиков из группы цефалоспоринов (изв. № **31908423814**) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>

<…>