



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ
АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО
ЧЕЛЯБИНСКОЙ ОБЛАСТИ

**НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О
КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ ПРИ
ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ЗАКУПОК В СФЕРЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ В ПРАКТИКЕ
ЧЕЛЯБИНСКОГО УФАС РОССИИ**

Дорожная карта развития конкуренции в здравоохранении



Распоряжение Правительства РФ
от 9 января 2018 г. № 9-р

«План мероприятий по развитию конкуренции в
здравоохранении»

- план мероприятий Правительства, Минздрава,
Росздравнадзора и ФАС по реформированию
правил оборота лекарственных препаратов и
медицинских изделий в РФ в 2018-2019гг.

- 1. Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:
- 1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки **(при необходимости)**.
- В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.**

- **Допускается использование** в описании объекта закупки **указания на товарный знак** при условии **сопровождения такого указания словами "или эквивалент"**
- либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, **и необходимости обеспечения взаимодействия** таких товаров с товарами, используемыми заказчиком,
- либо при условии **закупок запасных частей и расходных материалов** к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

Объективное описание объекта закупки

№ 18АП-931/2017 (№ А76-16144/2016)

- Формирование закупочной документации осуществляется исключительно в зависимости от потребностей заказчика в получении тех или иных товаров, работ или услуг в необходимых последнему форме, способах, комплектации.
- Описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц.

Лекарственные средства (ст.33)

- 6) документация о закупке **должна содержать** указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства. Заказчик при осуществлении закупки лекарственных средств, входящих **в перечень лекарственных средств**, закупка которых осуществляется в соответствии с их **торговыми наименованиями**, а также при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 настоящего ФЗ вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. (**с 01.07.2018 и с пунктом 3 части 2 статьи 83.1**)
- Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством РФ.
- **Приобретение по торговому наименованию ЛС до утверждения перечня - Дело № А76-280/2016**

Постановление Правительства РФ от 28.11.2013 N 1086

- "Об утверждении Правил формирования перечня лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, и о внесении изменения в Положение о Правительственной комиссии по вопросам охраны здоровья граждан"
- 2. Основанием для включения лекарственного средства в перечень является невозможность замены лекарственного средства в рамках одного международного непатентованного наименования лекарственного средства или при отсутствии такого наименования химического, группировочного наименования, определяемая с учетом показателей эффективности и безопасности лекарственных препаратов. Основанием для исключения лекарственного средства из перечня является возможность такой замены.

Позиция Президиума ВС РФ (Обзор судебной практики от 15.11.2017)

При отсутствии утвержденного в соответствии с законодательством перечня лекарственных средств, закупка которых осуществляется согласно их торговым наименованиям, государственный и муниципальный заказчики вправе приобретать медицинские препараты по торговому наименованию при условии представления обоснования необходимости такой закупки с учетом объективной потребности в соответствующих препаратах.

Мотивировка ПВС РФ

Формирование документации на закупку препаратов... осуществлялось заказчиком **в целях достижения максимального результата лечения заболеваний**, с соблюдением принципов, закрепленных ст. 41 Конституции Российской Федерации и ст. 4 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах здоровья граждан в Российской Федерации", предусматривающих обеспечение прав граждан в сфере охраны здоровья, **приоритет интересов пациента, доступность и качество при оказании медицинской помощи.**

Дело № А76-9045/2018

- Основной целью Закона о контрактной системе является **удовлетворение потребностей заказчиков** в товарах (работах, услугах), которые необходимы для осуществления ими своих функций, при соблюдении установленных этим законом ограничений. По смыслу Закона, стремление к достижению максимального количества участников торгов не может и не должно противоречить задачам приобретения наиболее качественного товара (отвечающего в наибольшей степени необходимым заказчику характеристикам) на наиболее выгодных для заказчика условиях, ущемлять право заказчика на точное и конкретное определение необходимого им товара - объекта закупки в случаях отсутствия взаимозаменяемого товара или невозможности его замены, в связи с определенными обстоятельствами
- На основании изложенного суд приходит к выводу о том, что формирование аукционной документации на **поставку тобрамицина** в форме раствора для ингаляций 300 мг/4 мл. 4 мл. № 56 осуществлялось заказчиком в целях достижения максимального результата лечения заболеваний, с соблюдением принципов, закрепленных статьей 41 Конституции Российской Федерации и статьей 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации», предусматривающих обеспечение прав граждан в сфере охраны здоровья, приоритет интересов пациента, доступность и качество при оказании медицинской помощи.

- В случае, если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного контракта (одного лота) **не могут быть лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями** или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством РФ, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

Постановление Правительства РФ от 17.10.2013 N 929

- "Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями"
- 1. Установить предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) ...
- **1 млн. рублей** - для заказчиков, у которых **объем** денежных средств, направленных на закупку лекарственных средств в предшествующем году, составил **менее 500 млн. рублей**;
- **2,5 млн. рублей** - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку лекарственных средств в предшествующем году, составил **от 500 млн. рублей до 5 млрд. рублей**;

- 2. Установить предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в размере
- **1 тыс. рублей**, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка следующих лекарственных средств:
- лекарственное средство с МНМ (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого **отсутствуют зарегистрированные** в установленном порядке **аналогичные** по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства;
- **наркотическое лекарственное средство;**
- **психотропное лекарственное средство;**
- **радиофармацевтическое** лекарственное средство.

Ограничения производителей

Дело № А76-14960/2017

- Ссылка Министерства на постановление Правительства РФ от 17.10.2013 № 929, разрешающее включать в один лот лекарственные средства с различными МНН, не свидетельствует об отсутствии **обязанности заказчика соблюдать требования антимонопольного законодательства**, законодательства о контрактной системе, а также положения иных нормативно-правовых актов в указанных сферах.
- ...**имеет место быть ущемление законных интересов производителя** ЗАО «Биокад», имеющего, право осуществлять продажу обозначенного в приложении № 1 к аукционной документации лекарственного средства «Трастузумаб» и **не имеющего право продавать иные лекарственные средства, указанные в лоте**. В связи с этим, происходит нарушение принципа обеспечения и защиты конкуренции.
- включение заказчиком в один лот содержащихся в Перечне лекарственных препаратов с различными МНН **привело** к невозможности применения ограничений, предусмотренных постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289, и, как следствие, **к нарушению национального режима**.

Порядок применения ППРФ № 1289 от 30.11.2015 (Письмо ФАС России от 19.02.2016 № ИА/10439/16)

- Заказчик отклоняет заявки, содержащие импортный препарат, если подано еще как минимум 2 заявки с российскими препаратами от разных производителей;
- Действует только при закупках ЖНВЛП;
- ППРФ № 1289 действует только в отношении лотов на 1 МНН
- Если в заявке несколько ЛП одного МНН, и хотя бы один ЛП «иностраннй», то вся заявка «иностранная»
- ППРФ № 1289 действует только если есть хотя бы 2 допущенные заявки ЕАЭС с СТ-1 Только в этом случае заявку без СТ-1 или импортную заявку можно отклонить
- Отклонение происходит при рассмотрении 2-х частей заявок

Сертификат СТ-1 на ЛП

- Выдается уполномоченной ТПП на ЖНВЛП на основании Годовых актов экспертизы, проведенной представителями ТПП.
- Срок действия СТ-1, выданного производителю – **1 год.**
- Проверка действительности сертификатов – на сайте <http://verification.tpprf.ru>
- На товары не из ЕАЭС сертификаты СТ-1 **не выдаются.**

Приказ Минэкономразвития России

«Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств...» от 25.03.2014 № 155

Ценовая преференция в 15% по всем ЛП (не только ЖНВЛП), происходящим из ЕАЭС (по декларации):

- В ЗК, ЗП – к заявкам с товарами из льготных государств применяется понижающий коэффициент к ценовому предложению при оценке заявок
- В ЭА – при заключении контракта применяется понижающий коэффициент ко всей цене контракта с иностранным товаром (даже если часть товара в ней – из ЕАЭС (< 50%))

В составе заявки должно быть указание на долю товаров из ЕАЭС и декларация страны происхождения ЛП с указанием названия страны по Общероссийскому классификатору стран мира ОК (МК (ИСО 3166) 004-97) 025-2001

Снижение цены по приказу №155

не производится, если:

- закупка признана несостоявшейся (1 заявка)
- в заявках не содержится предложений о товарах из ЕАЭС
- в заявках не содержится предложений иностранных товаров
- в заявке победителя аукциона предложены и ЕАЭС и иностранные товары, при этом стоимость товаров ЕАЭС составляет более половины (более 50 %) стоимости всех товаров.

Ч.5 ст.33

- 5. Особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством РФ.
- Постановление Правительства РФ от 15.11.2017 N 1380 "Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд"
- **Вступил в силу с 01.01.2018**
- 2. При описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 ..., указывают:

Постановление Правительства РФ

от 15.11.2017 N 1380

- а) лекарственную форму препарата, включая **в том числе эквивалентные лекарственные формы**, за исключением описания лекарственной формы и ее характеристик, содержащихся в инструкциях по применению лекарственных препаратов и указывающих на конкретного производителя (например, описание цвета, формы, вкуса и др.);
- б) дозировку лекарственного препарата **с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве** (например, при закупке таблетки с дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а **также с возможностью поставки лекарственного препарата в некрatных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта** (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности;
- в) **остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени** (например, "не ранее 1 января 2020 г." или "не менее 12 месяцев с даты заключения контракта" и др.).

Постановление Правительства РФ

от 15.11.2017 N 1380

- 3. При описании объекта закупки в отношении:
- а) лекарственных препаратов **в картриджах либо в иных формах выпуска, совместимых с устройствами введения** (применения), - должно быть указание на возможность поставки лекарственных препаратов с условием безвозмездной передачи пациентам совместимых устройств введения в количестве, соответствующем количеству пациентов, для обеспечения которых закупаются лекарственные препараты в картриджах;
- б) **многокомпонентных** (комбинированных) лекарственных препаратов, представляющих собой комбинацию 2 или более активных веществ (то есть активных веществ, входящих в состав комбинированного лекарственного препарата и зарегистрированных в составе однокомпонентных лекарственных препаратов), **а также наборов зарегистрированных лекарственных препаратов - должно быть указание на возможность поставки однокомпонентных лекарственных препаратов;**

Постановление Правительства РФ

от 15.11.2017 N 1380

- в) лекарственных препаратов, для которых могут быть установлены **требования к их комплектации растворителем или устройством для разведения** и введения лекарственного препарата, а также к наличию инструментов для вскрытия ампул (например, пилки), - **должно быть указание на возможность поставки отдельных компонентов** такой комплектации;
- г) лекарственных препаратов в формах выпуска: "шприц", "преднаполненный шприц", "шприц-тюбик", "шприц-ручка" - должно быть указание на возможность поставки лекарственного препарата с устройством введения, соответствующим объему вводимого лекарственного препарата (например, при закупке преднаполненного шприца объемом 1 мл может быть указана форма выпуска "ампула" с поставкой шприца объемом 1 мл или 2 мл), **за исключением случаев, когда в документации о закупке содержится обоснование необходимости закупки лекарственного препарата конкретной формы выпуска.**

Постановление Правительства РФ от 15.11.2017 N 1380

- 4. При описании объекта закупки **допускается** в отношении лекарственных препаратов:
 - а) необходимых для назначения пациенту при наличии медицинских показаний (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии медицинской организации, - **указание на торговые наименования**;
 - б) предназначенных для парентерального применения, - **указание на путь введения** лекарственного препарата (для инъекций или для инфузий);
 - в) предназначенных исключительно для использования в педиатрической практике, - **указание на возраст ребенка** (от 0, с 3 месяцев, с 12 месяцев и т.д.).

Постановление Правительства РФ

от 15.11.2017 N 1380

- 5. При описании объекта закупки не допускается указывать:
- а) эквивалентные дозировки лекарственного препарата, предусматривающие необходимость **деления твердой лекарственной формы** препарата;
- б) дозировку лекарственного препарата в определенных единицах измерения при возможности конвертирования в иные единицы измерения (например, "МЕ" (международная единица) может быть конвертирована в "мг" или "процент" может быть конвертирован в "мг/мл" и т.д.);
- в) **объем наполнения первичной упаковки лекарственного препарата, за исключением растворов для инфузий;**
- г) **наличие (отсутствие) вспомогательных веществ;**
- д) **фиксированный температурный режим хранения** препаратов при наличии альтернативного;
- е) **форму выпуска (первичной упаковки)** лекарственного препарата (например, "ампула", "флакон", "блистер" и др.);

Постановление Правительства РФ

от 15.11.2017 N 1380

- ж) **количество единиц** (таблеток, ампул) лекарственного препарата во вторичной упаковке, а также требование поставки конкретного количества упаковок вместо количества лекарственного препарата;
- з) **требования к показателям фармакодинамики и (или) фармакокинетики** лекарственного препарата (например, время начала действия, проявление максимального эффекта, продолжительность действия лекарственного препарата);
- и) **иные характеристики лекарственных препаратов**, содержащиеся в инструкциях по применению лекарственных препаратов, **указывающие на конкретного производителя лекарственного препарата.**
- 6. Описание объекта закупки может содержать указание на характеристики, предусмотренные подпунктами "в" - "и" пункта 5 настоящего документа, в случае, **если не имеется иной возможности** описать лекарственные препараты. При этом документация о закупке должна содержать:
 - а) **обоснование необходимости** указания таких характеристик;
 - б) **показатели, позволяющие определить соответствие** закупаемых лекарственных препаратов установленным характеристикам **и** максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Отсутствие показателей

Дело № А76-24167/2014, А76-16008/2017

- Согласно техническому заданию Заказчику нужно заменить уплотнитель моющей камеры с креплением Ф 422, реагентные трубки J 588, А 5551, А 552, А 553, блок фотометра GJ, плату измерения гемоглобина А 434, измерительную камеру с апертурой в сборе с 430, А 421, А 422, 6 выводную трубку.
- в нарушение ч. 1, 2 статьи 33 №44-ФЗ документация об электронном аукционе **не содержит показатели, позволяющие определить соответствие** закупаемого товара, работы, услуги установленным **Заказчиком требованиям.**

Определение объема

Дело № А76-16144/2016

- Поставка дезинфицирующих средств
- **В описании объекта закупки отсутствует количество товара, необходимое для удовлетворения нужд Учреждения**
- Заказчик установил следующие количественные характеристики:
 - - «Упаковка: канистра не менее 5 литров. Количество канистр – 50».
 - - «Канистра не менее 3,78 литров. Количество канистр – 10».
 - - «Упаковка: емкости не менее 90 салфеток с встроенным диспенсером (для подачи салфеток). Количество упаковок – 300».
 - - «Упаковка объемом не менее 0,5 литра с насадкой - распылителем, имеющим два режима распыления: струйный и мелкодисперсный» .
 - Количество упаковок – 100».
 - - «Упаковка – емкость с насосом-дозатором вместимостью не менее 450 мл. Количество флаконов – 100».
 - - «Упаковка: не менее 3,8кг. Количество упаковок – 27».
 - - «Упаковка: канистра не менее 3,8л. Количество канистр – 20».

Дело № А76-16144/2016

- Заказчиком требование к **минимальному количеству товара в упаковке и количеству упаковок**. Данное требование сопровождается словами «не менее».
- Вместе с тем, **ввиду выпуска производителями товара в различных упаковках**, а также отличающихся по количеству самого средства в упаковке, **приоритетом для определения потребности заказчика является общее количество товара**, которое требуется заказчику для удовлетворения нужд учреждения здравоохранения.
- Однако **сведений об общем** (максимальном) **количестве товара** в документации об аукционе **отсутствует**, что свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.
- Суд обращает внимание на то, что в ходе судебного разбирательства заявитель **не привел убедительных аргументов, обосновывающих необходимость поставки дезинфицирующих средств в упаковке с объемом не менее**.

Дело № А76-4631/2015 (1,2 инст.)

- зафиксирована только общая потребность в имуществе, а именно: 17480 кг в месяц.
- При этом, в нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе аукционная документация не содержит сведений **о Плане потребности** в имуществе, о бельеовом режиме каждого отделения, которым предусматриваются нормы оснащенности и частота замены мягкого инвентаря и спецодежды, о максимальном уровне оснащения и страховом запасе имущества для заказчика и **иные сведения позволяющие определить условия исполнения контракта.**
- Согласно позициям №№ 1, 2, 3, 4 Приложения № 2 к Техническому заданию (т.1 л.д. 72) заказчик установил значение **показателей ткани, которые не могут изменяться**, а именно: «хл 35 %, п/э 65 %» и «хл 60%, п/э 40%»).
- доставка мягкого инвентаря в кладовые отделений заказчика осуществляется **со склада исполнителя, расположенного на территории исполнителя.**

Отсутствие объема

Дело № А76-11075/2015

- Оказание услуг по техническому обслуживанию медицинского оборудования. В документации о закупке заказчиком не указан объем и виды оказания услуг в отношении медицинского оборудования, определенного в ТЗ, **что свидетельствует о неопределенности потребности заказчика и, как следствие, о несогласованности предмета контракта.**
- Из документации о закупке следует, что комплексное техническое обслуживание проводится в соответствии с п. 5.1 Методических рекомендаций (виды, объемы и периодичность работ по техническому обслуживанию медицинской техники, особенности организации этих работ в зависимости от этапов, условий и сроков эксплуатации изделий медицинской техники устанавливаются в соответствующей нормативной и эксплуатационной документации).
- Однако нормативная эксплуатационная документация на медицинское оборудование **не размещена в составе документации об аукционе.**
- Доводы заявителя о том, что организация, осуществляющая техническое обслуживание медицинского оборудования, имея высококвалифицированных специалистов, **может определить объем** необходимой заказчику услуги исходя из количества единиц техники и необходимости ежедневного ее обслуживания, **не могут быть учтены, поскольку данные обстоятельства не освобождают заказчика от соблюдения норм, предусмотренных Законом № 44-ФЗ.**

Ограничение числа участников

Дело № А76-2967/2016

- На основании ст. 6 №44-ФЗ от 05.04.2013 одним из **принципов эффективного функционирования контрактной системы в сфере закупок является обеспечение конкуренции**. В соответствии с п. 7 ст. 4 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **конкуренция** представляет собой **соперничество хозяйствующих субъектов**, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. В силу частей 1, 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
- Товар с наименованием «Пикрофуксин по Ван Гизону» производится и выпускается единственным производителем ООО «ЭргоПродакшн» (РУ № РЗН 2013/775 от 23.03.2015). **Каких-либо сведений об иных производителях данного изделия в государственном реестре не содержится.**
- Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в настоящей закупке подано две заявки. В пунктах 1 - 10 заявок участниками к поставке предложены товары, производимые компанией ООО «ЭргоПродакшн» (Россия).

Дело № А76-2967/2016 (продолжение)

- Включение в состав лота товаров, которые **производятся единственным производителем** и реализуются его официальными дистрибьюторами (представителями), **исключает возможность поставки** хозяйствующими субъектами **товара** по всему сформированному заказчиком лоту, ограничивает конкуренцию и создает преимущественные условия участия в торгах хозяйствующим субъектам, реализующим продукцию ООО «ЭргоПродакшн». Формирование лотов (по группам, классам, видам и иным единицам), а также определение их содержания (с обязательным указанием отдельных условий оказания соответствующих услуг), является правом заказчика, однако подобное объединение не должно входить в противоречие с общими принципами Закона о контрактной системе в части эффективного расходования бюджетных средств в результате формирования рыночной цены контракта в условиях конкуренции.
- По вопросу значимости изделия для лечебного учреждения Челябинское УФАС России Комиссия указало **на возможность заказчика осуществить закупку товара в рамках отдельного лота.**
- Решение и предписание антимонопольного органа от 22.01.2016 по делу №39-ж/2016 суд находит достаточно мотивированными законными и обоснованными, имеющими документальное подтверждение, изданными в пределах полномочий антимонопольного органа, установленных статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ.

Дополнение статьи 34 частью 29. Редакция от 31.12.2017, вступ. в силу с 01.07.2018)

- 29. Правительство Российской Федерации вправе определить:
- 1) порядок определения минимального срока исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта;
- 2) требования к формированию лотов при осуществлении закупок отдельных видов товаров, работ, услуг.

Дело № А76-2967/2016 (продолжение)

- в пункте технического задания заказчиком включен товар с наименованием «Маркер, устойчивый к растворителям». Указанное **медицинское изделие не зарегистрировано в установленном законом порядке и не имеет соответствующего регистрационного удостоверения**. Согласно позиции заказчика в аукционную документацию внесены изменения, в соответствии с которыми пункт технического задания исключен из документации. Заказчику поступал запрос о предоставлении разъяснений положений аукционной документации, в котором участник указывал на отсутствие регистрационного удостоверения. Согласно ч. 6 ст. 65 №44-ФЗ заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за 2 дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. **Изменение объекта закупки** и увеличение размера обеспечения данных заявок **не допускаются**. В рассматриваемом случае, **заказчик изменил объект закупки, исключив из технического задания аукционной документации пункт**, в котором содержалась информация о необходимости поставки с наименованием «Маркер, устойчивый к растворителям».

Требования по п.1 ч.1 ст. 31 - Лицензия

Наличие лицензии на:

- осуществление фармацевтической деятельности
или
- на производство лекарственных средств (в случае, если участник закупки является производителем предлагаемых лекарственных средств)
- Лицензия на розничную продажу ЛП **для участия в закупках не применяется!** (Письмо ФАС от 19.09.2017 №ИА 64899/17)
- Госзаказчик **не вправе** устанавливать требование к сроку действия лицензии

Это требование ограничивает конкуренцию и нарушает законодательство. Если закупка касается деятельности, для которой нужна лицензия, заказчик должен потребовать от участников только подтвердить ее наличие.

(Письмо Минфина России от 12.09.2017 № 24-03-06/58653)

Определения Верховного Суда РФ от 14.06.2017 № 308-КГ17-6591.

Дело № А76-32696/2017

- Руководствуясь положениями Закона о контрактной системе, Закона о лицензировании, Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортировке, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности», а также требованиями СанПиН 2.1.7.2790- 10, суд приходит к выводу, что медицинские отходы класса «Г» являются токсикологически опасными отходами I - IV классов опасности, в связи с чем **деятельность по обезвреживанию и размещению медицинских отходов класса «Г» подлежит лицензированию** в силу пункта 30 части 1 статьи 12 Закона о лицензировании.

Определения Верховного Суда РФ от 12.01.2018 по делу N А23-840/2016, от 15.01.2018 по делу А60-27966/2016

- Верховный суд не согласился с нижестоящими судами, по мнению которых работы по дезинфектологии (дезинфекция, дезинсекция и дератизация) подлежат лицензированию только в случае, если они выполняются при оказании медицинской помощи.
- В определении отмечено, что по действующему законодательству медицинская деятельность, кроме деятельности на территории инновационного центра "Сколково", подлежит лицензированию. Работы по дезинфектологии включены в перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность.
- ВС РФ указал: **хотя работы по дезинфектологии не проводятся по отношению к пациенту и не являются медицинской услугой, они относятся к санитарно-противоэпидемическим мероприятиям и включены в понятие "медицинская деятельность".**
- **Следовательно, эти работы подлежат лицензированию.**

Ст.31. Требования к участникам закупки

- 9. **Отстранение** участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) **или отказ от заключения контракта** с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что **участник закупки не соответствует требованиям**, указанным в части 1, частях 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) настоящей статьи, **или предоставил недостоверную информацию** в отношении своего соответствия указанным требованиям.
- 10. При осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в дополнение к основанию, предусмотренному частью 9, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что:

- 1) **предельная отпускная цена** лекарственных препаратов, предлагаемых таким участником закупки, **не зарегистрирована**;
- 2) **предлагаемая** таким участником закупки **цена** закупаемых лекарственных препаратов (в случае, если участник закупки является производителем таких лекарственных препаратов или если при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд начальная (максимальная) цена контракта превышает **10 миллионов рублей**, а при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта РФ, муниципальных нужд начальная (максимальная) цена контракта превышает размер, который установлен высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ и составляет не более 10 миллионов рублей) **превышает их предельную отпускную цену**, указанную в государственном реестре предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, **и от снижения предлагаемой цены при заключении контракта участник закупки отказывается.**

Дело № А76-9677/2017 от 05.02.2018

- Комиссия УФАС правомерно указала, что при оценке и рассмотрении вторых частей заявок аукционная комиссия не уполномочена выходить за рамки требований, предусмотренных аукционной документацией, а также требований законодательства о контрактной системе, **предусматривающих исчерпывающий перечень оснований для отклонения заявки участника закупки**
- Кроме того, аукционная комиссия правомочна отклонить участника закупки в соответствии с частью 9 статьи 31 Закона о контрактной системе, **только в случае наличия достаточных и достоверных доказательств, подтверждающих несоответствие участника закупки** части 1, частям 1.1, 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.
- С учетом изложенного, аукционная комиссия незаконно отклонила заявку данного участника закупки по основанию не соответствия заявки части 9 статьи 31 Закона о контрактной системе, как в нарушение положений документации о закупке, так и в нарушение пунктов 1, 2 части 6, 7 статьи 69, части 9 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Ч.11 ст.31 в ред. N 504-ФЗ от 31.12.2017

- 11. В случае отказа заказчика от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) **по основаниям, предусмотренным частями 9 и 10** настоящей статьи, заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем установления факта, являющегося основанием для такого отказа, составляет и размещает в ЕИС протокол об отказе от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о лице, с которым заказчик отказывается заключить контракт, о факте, являющемся основанием для такого отказа, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт. Указанный протокол в течение 2 рабочих дней с даты его подписания направляется заказчиком данному победителю.
- При этом **заказчик вправе заключить контракт с иным участником** закупки, который предложил такую же, как и победитель такой закупки, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем **в порядке, установленном для заключения контракта в случае уклонения победителя закупки от заключения контракта.** В случае отказа заказчика от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) по основаниям, предусмотренным **пунктом 2 части 10** настоящей статьи, **победитель признается уклонившимся от заключения контракта.**

с 11.01.2018 действует новая редакция ч.11 ст. 31

В случае отказа заказчика от заключения контракта с победителем по основаниям, предусмотренным пунктом 2 части 10 статьи 31 (*цена выше зарегистрированной, и победитель отказывается от снижения*), победитель признается уклонившимся от заключения контракта.

При этом:

П. 4 Ст. 104: В случае, если победитель признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

- 3. В реестр недобросовестных поставщиков включается следующая информация:
- 2) наименование, идентификационный номер налогоплательщика юридического лица или для иностранного лица в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика, являющегося учредителем юридического лица, указанного в части 2 настоящей статьи **(за исключением публично-правовых образований)**, фамилии, имени, отчества (при наличии) учредителей, членов коллегиальных исполнительных органов, лиц, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи;

Ч.4 Ст.104 в новой редакции

- 4. В случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя)
- признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней **с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта** направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.


Дело № А76-39477/2017

- Как установлено Комиссией Челябинского УФАС России и подтверждается материалами настоящего дела, информация об ОАО «МЦ «Гиппократ» отсутствует в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещенном в ЕИС. Вместе с тем, в указанном реестре содержатся сведения об учредителе ОАО «МЦ «Гиппократ» - Комитете по управлению имуществом и земельным отношениям г. Челябинска (реестровые записи № РНП.85148-17, № РНП.62148-16).
- Из смысла и содержания указанной правовой нормы следует, что требование об отсутствии информации в предусмотренном ЗоКС реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть выдвинуто как к участнику закупки, так и к учредителям участника закупки, равно как членам коллегиального исполнительного органа, лицу, исполняющему функции единоличного исполнительного органа участника закупки, при этом в последнем случае учредители, члены коллегиального исполнительного органа, единоличный исполнительный орган могут иметь отношение не только непосредственно к участнику рассматриваемой закупки, но и к иному участнику закупки; **в любом случае определяющим условием является нахождение данных лиц в РНП.**
- Данная правовая позиция отражена в Определении Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 307-КГ15-18139, в постановлениях Арбитражного суда Уральского округа от 10.05.2017 № Ф09-1847/17, от 20.04.2017 № Ф09-1846/17

- 13. Победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего ФЗ (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на 25 % и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик **не позднее одного рабочего дня**, следующего за днем признания победителя электронной **процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в ЕИС и на электронной площадке с использованием ЕИС протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.**

Ст. 34 Увеличить при заключении

- **часть 18 изложить в следующей редакции:**
- "18. При заключении контракта **заказчик по согласованию с участником** закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт, **вправе увеличить количество поставляемого товара на сумму**, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной таким участником, и начальной (максимальной) ценой контракта (ценой лота), **если это право заказчика предусмотрено документацией о закупке.** При этом цена единицы товара не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены контракта, указанной в заявке на участие в **конкурсе, запросе предложений** или предложенной участником **аукциона**, с которым заключается контракт, на количество товара, указанное в извещении о проведении закупки.";



- Спасибо за
внимание!