

14 декабря 2015 года  
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;  
Студеникин Д.Е. - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;  
Газизов М.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителя заказчика – ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" – «...» (по доверенности),

представители подателя жалобы - АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. на заседание комиссии не явились, податель жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. на действия ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" при проведении электронного аукциона № 0351200009415000171 на поставку концентратора кислорода для аппарата аэрофитотерапии АГЭД-01, начальная (максимальная) цена контракта

132052 руб.,

#### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. с жалобой на действия ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" при проведении электронного аукциона № 0351200009415000171 на поставку концентратора кислорода для аппарата аэрофитотерапии АГЭД-01.

Суть жалобы заключается в следующем.

Податель жалобы полагает, что согласно письму № И42-1440/15 от 08.10.2015г. Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (Территориального органа по Кемеровской области) и письму №И42-1440/15 от 08.10.2015 Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор), качество кислорода, получаемого при помощи кислородных концентраторов (содержание кислорода до 95%) не соответствует требованиям, предъявляемым к кислороду медицинскому газообразному. Применение в медицинских целях кислорода, по техническим требованиям с концентрацией 95%, является нарушением действующего законодательства.

Кислород газообразный медицинский относится к лекарственным средствам и должен быть зарегистрирован соответствующим образом. У производителя должна быть лицензия на деятельность по производству лекарственных средств, в которой в перечне работ должно быть указано «производство кислорода», а также регистрационное удостоверение производителя на лекарственный препарат «кислород газообразный медицинский».

Размещение данной закупки на поставку концентратора кислорода является нарушением ФЗ от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и ФЗ от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств».

На основании изложенного, податель жалобы просит выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На данную жалобу от ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" поступили следующие возражения.

ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" полагает, что из описания объекта закупки, размещенного на сайте, видно, что концентратор кислорода является медицинским изделием (аппаратом, изготавливающим концентрат кислорода), а не лекарственным средством. При поставке изделия поставщик обязан предоставить документы, подтверждающие соответствие предлагаемого участником электронного аукциона товара, в том числе и регистрационное удостоверение.

ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" полагает, что в данном случае нарушения ФЗ N44-ФЗ отсутствуют.

На основании изложенного, заказчик просит признать жалобу АО «Сибтехгаз» необоснованной.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В рамках данной закупки заказчик закупает изделие медицинского назначения - концентратор кислорода, а не лекарственное средство. Действующее законодательство не предусматривает каких-либо отдельных требований к лицам, осуществляющим поставку изделий медицинского назначения (по п.1 ч.1 ст.31 ФЗ № 44-ФЗ).

Присутствующий на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель заказчика пояснил, что получаемая газовая смесь с повышенной концентрацией кислорода не будет использоваться как лекарственное средство и не является лекарственным средством, данная смесь будет использоваться в качестве вспомогательного вещества для кислородной ароматерапии, для приготовления кислородных коктейлей.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу, что доводы подателя жалобы не нашли своего подтверждения.

При проведении внеплановой проверки на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ данной закупки выявлено следующее нарушение законодательства РФ о контрактной системе.

ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" в аукционной документации указало, что осуществляет данную закупку у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций. Осуществление закупок у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций является ограничением при проведении закупки в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ. Однако, ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" в извещении о проведении закупки (форма сайта, форма заказчика), в аукционной документации

указало ограничение в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ как в графе «ограничения в определении поставщика» так и в графе «преимущества».

Согласно ч.4 ст.27 ФЗ № 44-ФЗ преимущества в соответствии со статьями 28 - [30](#) ФЗ № 44-ФЗ предоставляются при осуществлении закупок:

- 1) учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы;
- 2) организациям инвалидов;
- 3) субъектам малого предпринимательства;
- 4) социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно п.4 ч.3 ст. 49, п.5 ч.5 ст.63 и п.6 ч.1 ст.73 ФЗ № 44-ФЗ в извещениях о проведении аукциона, открытого конкурса и запроса котировок указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - [30](#) ФЗ № 44-ФЗ.

Нормы указанных статей корреспондируют со статьями 28, 29 и 30 ФЗ № 44-ФЗ. Статьи 28, 29 и 30 являются специальными нормами ФЗ № 44-ФЗ, предусматривающими порядок предоставления преимуществ и установления ограничений в закупках.

Статьи 28 и 29 ФЗ № 44-ФЗ прямо предусматривают предоставление преимуществ учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов.

В свою очередь, статья 30 ФЗ № 44-ФЗ прямо предусматривает установление в извещениях об осуществлении закупок ограничений в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации (ч.3 и ч.8 ст.30 ФЗ № 44-ФЗ). Положения статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ не содержат норм о предоставлении каких-либо преимуществ субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. Данное обстоятельство связано с тем, что в случае установления ограничения участия в закупке по статье 30 ФЗ № 44-ФЗ, ее участниками могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации. В связи с этим, предоставление преимуществ субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям перед этими же участниками закупки является абсурдным. Таким образом, предоставление преимуществ, не предусмотренных статьей 30 ФЗ № 44-ФЗ, является деянием, противоречащим нормам ФЗ № 44-ФЗ.

Более того, статьи ФЗ № 44-ФЗ, регламентирующие порядок подачи заявок на участие в открытом конкурсе, электронном аукционе, запросе котировок (ст.51, ст.66, ст.73), предусматривают представление в заявках документов, подтверждающих получение преимуществ только по статьям 28, 29 ФЗ № 44-ФЗ. При этом, в данных статьях установлено требование о предоставлении в заявке участника закупки декларации о принадлежности участника закупки к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ.

Совокупность указанных норм свидетельствует о невозможности предоставления преимуществ в соответствии со ст.30 ФЗ № 44-ФЗ и указание о возможности предоставления преимуществ вводит участников закупок в заблуждение, не соответствует вышеуказанным положениям законодательства.

Части 5 и 6 ст.30 ФЗ № 44-ФЗ устанавливают требование к поставщику, не являющемуся СМП или СОНКО о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП или СОНКО с указанием в контракте объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Данные положения не предусматривают каких – либо преимуществ СМП или СОНКО перед другими участниками закупки, а трактуют условие исполнения заключенного контракта в части привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП или СОНКО.

Кроме того, в соответствии с ч.1 ст.21 ФЗ № 44-ФЗ планы-графики содержат перечень закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на финансовый год и являются основанием для осуществления закупок.

Согласно ч.2 ст.21 ФЗ № 44-ФЗ планы-графики формируются заказчиками в соответствии с планами закупок.

Согласно ч.11 ст.21 ФЗ № 44-ФЗ заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены. Данная закупка осуществляется по №П44201503512000094002000159 соответствующего плана – графика.

В соответствии с ч.2 ст.112 ФЗ № 44-ФЗ заказчики размещают в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планы-графики размещения заказов на 2014 - 2016 годы по правилам, действовавшим до дня вступления в силу ФЗ № 44-ФЗ, с учетом особенностей, которые могут быть установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Согласно п.2 Приказа Минэкономразвития России № 182, Казначейства России № 7н от 31.03.2015г. «Об особенностях размещения в единой информационной системе или до ввода в эксплуатацию указанной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг планов-графиков размещения заказов на 2015 - 2016 годы» планы-графики подлежат размещению на официальном сайте не позднее одного календарного месяца после принятия закона (решения) о бюджете.

Согласно п.5 указанного Приказа размещение плана-графика на официальном сайте по форме планов-графиков размещения заказов на поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, утвержденной приказом N 761/20н, осуществляется с учетом следующих положений:

2) в соответствующих столбцах, предусмотренных формой планов-графиков, указываются:

е) в столбце б:

- предоставляемые участникам закупки преимущества в соответствии со статьями 28 и [29](#) ФЗ № 44-ФЗ (при наличии таких преимуществ);
- информация об ограничениях, связанных с участием в закупке только субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, либо об установлении требований к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии со статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ (при наличии таких ограничений или требований).

Таким образом, с учетом совокупности вышеуказанных норм действующего законодательства о контрактной системе заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики. С учетом вышеуказанных обязательных особенностей размещения планов-графиков на официальном сайте заказчики при осуществлении закупок у СМП/СОНКО указывают информацию об ограничениях, связанных с участием в закупке только СМП/СОНКО в соответствии со статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ. А при наличии преимуществ указывают преимущества в соответствии со статьями 28 и [29](#) ФЗ № 44-ФЗ.

Таким образом, ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" нарушило ст.30 ФЗ № 44-ФЗ.

Принимая во внимание то, что допущенное нарушение не повлекло ущемления прав и законных интересов участников закупки, руководствуясь Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Комиссия Новосибирского УФАС России решила не выдавать предписание ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ".

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Сибтехгаз» им. Кима Ф.И. на действия ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" при проведении электронного аукциона № 0351200009415000171 на поставку

концентратора кислорода для аппарата аэрофитотерапии АГЭД-01 необоснованной.

2. Признать заказчика - ГБУЗ НСО "НОГ № 2 ВВ" нарушившим ст.30 ФЗ №44-ФЗ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.