

<...>

Решение по жалобе №032/10/18.1-345/2021 ООО «Медикэр» на действия аукционной комиссии заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982)

«07» апреля 2021 года
Брянск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

<...>

В присутствии:

представителей заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер»:

<...>

представитель заявителя не явились, уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу №032/10/18.1-345/2021 ООО «Медикэр» на действия аукционной комиссии заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982), в части необоснованного отклонения заявки ООО «Медикэр», нарушения заказчиком ч. 1 ст. 3 Федерального Закона от 17.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно: основных принципов закупки товаров, работ, услуг, таких как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки,

установила:

31.03.2021 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба ООО «Медикэр» на действия аукционной комиссии заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области: www.bryansk.fas.gov.ru.

Как следует из жалобы, ООО «Медикэр» на участие в аукционе подана заявка с лекарственным препаратом МНН Оксалиплатин – концентрат для приготовления раствора для инфузий в дозировках: 2 мг/мл, 50 мл, 2 мг/мл, 25 мл.

Заявитель считает, что заказчик необоснованно отклонил заявку ООО «Медикэр» с указанной дозировкой, так как предложенный ООО «Медикэр» товар в некратных эквивалентных дозировках полностью удовлетворял потребность заказчика в обеспечении запланированного количества активного вещества.

По мнению заявителя, медицинский специалист при лечении в каждом конкретном случае будет корректировать количество вводимого препарата согласно площади поверхности тела человека, а также с учетом специфики заболевания и комбинирования с иными лекарственными препаратами (например: фторурацилом, кальция фолинатом и т.д.).

Заявитель в жалобе ссылается на информационное письмо ФАС №АД/6345/16 от 03.02.2016г. В соответствии с данным письмом заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться Федеральным законом от 05.04.2013 N 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 группировочного наименования лекарственного препарата, (2) лекарственной формы и (3) дозировки (с указанием возможности поставки эквивалента) является необходимым и достаточным условием идентификации лекарственного препарата.

Заявитель считает, что заказчик при проведении закупки нарушает ч. 1 ст. 3 Федерального Закона от 17.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц», а именно: основной принцип при закупке товаров, работ, услуг, такой как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки

ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» не согласно с доводами заявителя. Из представленных пояснений вх. №2746 от 05.04.2021г. следует:

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) заказчик определяет требования к участникам закупки, предмета закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

Документация об аукционе не содержит указание на торговые знаки, фирменные наименования, места происхождения товара или наименования производителей, а также иную информацию, которая могла бы повлечь за собой ограничение количества участников закупки.

Дозировка лекарственного препарата является технической характеристикой объекта закупки, которая позволяет определить содержание действующего вещества в количественном выражении на единицу дозы, или единицу объема, или единицу массы в соответствии с лекарственной формой.

Руководствуясь данными нормами и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» (далее - Положение о закупке) заказчик установил в Техническом задании требования к дозировкам закупаемого лекарственного препарата, основываясь на потребностях в лечении пациентов: оксалиплатин 150 мг, оксалиплатин 200 мг.

Таким образом, дозировка лекарственного препарата, являющегося объектом закупки, не может быть выражена иным способом, является значимой технической характеристикой, и ее указание не противоречит требованиям статьи 3 Закона о закупках и Положения о закупке ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер».

Для определения необходимого количества и дозировок препарата оксалиплатин, подлежащего закупке, используются статистические данные о работе отделений ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер»,

которые проводят химиотерапевтическое лечение с использованием данного препарата. Учитываются сведения об обороте и остатках лекарственных средств на текущий период. Информация о схемах лечения указанным лекарственным препаратом, а также о количестве пациентов за учетный период по каждой из КСГ (клинически-статистическая группа) отражена в программном продукте «Медкомплит».

В приложении № 1 аукционной документации заказчиком обоснована потребность в дозировке лекарственного препарата оксалиплатин 150 мг, 200 мг.

В техническом задании аукционной документации отражены конкретные дозировки лекарственного препарата с учетом следующих факторов:

- обеспечение потребности отделений ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» с учетом данных статистики по движению и использованию лекарственного препарата,
- использование медицинским персоналом минимального количества флаконов лекарственного препарата и расходных материалов,
- обеспечение минимальных потерь препарата при его применении в ходе лечения пациентов,
- достижение максимального терапевтического эффекта для пациентов посредством использования рациональных схем лечения,
- минимизация трудозатрат работников ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при хранении и перемещении лекарственного препарата в пределах медицинского учреждения,
- минимизация воздействия на работников вредных производственных факторов.

Согласно данным государственного реестра предельных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, химиотерапевтический препарат с указанными в техническом задании аукционной документации дозировками имеется у нескольких производителей. Возможность приобретения лекарственного препарата оксалиплатин у производителей с целью дальнейшей реализации для участника закупки не ограничена. В соответствии с условиями документации предметом закупки является поставка лекарственных препаратов, а не его изготовление.

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила

следующее:

В соответствии с [частью 2 статьи 1](#) Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. (далее - Закон о закупках) заказчик ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика Г А У З «Брянский областной онкологический диспансер» регламентируется типовым Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер», утвержденным Наблюдательным советом ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» Протокол №23 от 07.12.2020 года (далее - Положение).

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме установлен Разделом V Положения.

04.03.2021г. ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982).

В соответствии со спецификацией (приложение №1 к аукционной документации) установлены требования к закупаемым лекарственным средствам:

№ п/п	Наименование препарата по МНН, дозировка	Ед. изм.	Кол-во
1.	Оксалиплатин 150 мг№1	уп.	300
2.	Оксалиплатин 200 мг №1	уп.	200

В соответствии с заявкой ООО «Медикэр» предложило к поставке лекарственный препарат МНН Оксалиплатин в дозировке 2 мг/мл 50 мл, 2 мг/мл 25 мл.

Возможность обращения с жалобой по конкретному делу определяется наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозы правам или законным интересам заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов. В связи с этим жалоба такого лица должна содержать фактическое обоснование возникновения у него права обратиться в антимонопольный орган с такой жалобой за защитой конкретных нарушенных прав.

Как следует из материалов, представленных заказчиком в рамках рассмотрения жалобы, ООО «Медикэр» являлось участником аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982).

В соответствии с заявкой на участие в аукционе ООО «Медикэр», изучив документацию об электронном аукционе, сообщило о согласии участвовать в электронном аукционе на условиях, установленных документацией, а также согласилось поставить предусмотренный аукционом товар в соответствии с требованиями документации об электронном аукционе. Таким образом, заявитель дал согласие на участие в закупке на условиях, установленных документацией заказчика. Одним из условий документации является дозировка лекарственного препарата оксалиплатин 150 мг, 200 мг.

Таким образом, на момент подачи заявки заявитель был согласен с установленными заказчиком требованиями к дозировке лекарственного препарата оксалиплатин 150 мг, 200 мг.

Комиссией Брянского УФАС России установлено, что заявка ООО «Медикэр», содержащая предложение лекарственного средства МНН Оксалиплатин в дозировке 2 мг/мл 50 мл, 2 мг/мл 25 мл, не соответствует требованиям документации о закупке.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 2 статьи 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 законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными

действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с извещением о проведении аукциона в электронной форме, дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 22.03.2021 в 16:00 часов. Жалоба ООО «Медикэр» на действия комиссии заказчика ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» подана в адрес Брянского УФАС России 31.03.2021г., то есть по истечению регламентированного для обжалования положений аукционной документации Законом о закупках срока.

Кроме того, **в соответствии с сведениями из Государственного реестра лекарственных средств имеется не менее двух зарегистрированных в РФ производителей препаратов МНН Оксалиплатин с дозировкой лекарственного препарата 150 мг, 200 мг: ООО КОМПАНИЯ «ДЕКО» (Россия), ЗАО «БИОКАД» (Россия).**

Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях аукционной Комиссии заказчика нарушений Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ при рассмотрении, оценке и сопоставлении заявок (подведении итогов) аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982).

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3, частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических

лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Жалобу №032/10/18.1-345/2021 ООО «Медикэр» на действия аукционной комиссии заказчика и организатора в одном лице ГАУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» при проведении аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (оксалиплатин, б-т) на 2021 год (извещение № 32110052982), в части необоснованного отклонения заявки ООО «Медикэр», нарушения заказчиком ч. 1 ст. 3 Федерального Закона от 17.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно: основных принципов закупки товаров, работ, услуг, таких как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, признать необоснованной.

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

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