РЕШЕНИЕ № 054/06/33-1573/2020

11 августа 2020 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского У ФАС России) в составе: ….

в отсутствие представителей подателя жалобы - ООО «Фармсклад»: было заявлено ходатайство об участии представителя, однако по техническим причинам обеспечить явку не удалось;

в отсутствие представителей заказчика - ГБУЗ НСО «Усть-Таркская ЦРБ»: не явились, уведомлено надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ООО «Фармсклад» на действия заказчика - ГБУЗ НСО «Усть-Таркская ЦРБ» при проведении электронного аукциона № 0351300097420000148 на поставку лекарственных средств, начальная (максимальная) цена контракта 268297,75 рублей, размещенного в ЕИС 31.07.2020,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское У ФАС России обратилось ООО «Фармсклад» с жалобой на действия заказчика - ГБУЗ НСО «Усть-Таркская ЦРБ» при проведении электронного аукциона № 0351300097420000148 на поставку лекарственных средств.

Суть жалобы ООО «Фармсклад» заключается в следующем.

В описании объекта закупки аукционной документации установлены требования к лекарственному препарату с международным непатентованным наименованием (далее - МНН) Суксаметония хлорид в лекарственной форме раствор для внутривенного и внутримышечного введения с дозировкой 20 мг/мл.

В соответствии со ст. 33 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - ФЗ № 61-ФЗ) все зарегистрированные на территории

№ 215348 ©

Российской Федерации лекарственные средства вносятся в Государственный реестр лекарственных средств (далее - ГРЛС).

В соответствии с ГРЛС под указанным МНН зарегистрированы два препарата с торговыми наименованиями «Листенон», производителя Такеда Австрия ГмбХ и «Суксаметония хлорид», производителя ОАО «Синтез».

Данный лекарственный препарат в соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации № 2406-р от 12 октября 2019 «Об утверждении перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2020 год» (далее - Перечень ЖНВЛП) внесен в Перечень ЖНВЛП.

В соответствии с ч. 8 ст. 61 ФЗ № 61-ФЗ запрещена реализация и отпуск лекарственных препаратов, включенных в Перечень ЖНВЛП, на которые

производителями лекарственных препаратов не зарегистрирована предельная отпускная цена, реализация и отпуск производителями лекарственных препаратов по ценам, превышающим зарегистрированные предельные отпускные цены на лекарственные препараты.

Согласно с ч. 1 ст. 62 ФЗ № 61-ФЗ зарегистрированные или перерегистрированные предельные отпускные цены производителей на лекарственные препараты, включенные в Перечень ЖНВЛП, подлежат включению в государственный реестр предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в Перечень ЖНВЛП.

В реестре предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты содержатся сведения о предельной отпускной цене только на лекарственный препарат с торговым наименованием «Листенон». Таким образом, данный препарат является единственным зарегистрированным торговым наименованием с МНН Суксаметония хлорид, который может быть закуплен для нужд лечебных учреждений.

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ № 44-ФЗ) если объектом закупки являются лекарственные средства, документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств. В случае, если объектом закупки являются лекарственные средства, **предметом одного контракта (одного лота) не могут бьхть 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 Российской Федерации,** а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

Ввиду того обстоятельства, что единственным лекарственным препаратом, который мог быть закуплен учреждением здравоохранения, является только один препарат с торговым наименованием «Листенон» производителя Такеда Австрия ГмбХ, Австрия, податель жалобы полагает недопустимым закупать препарат с МНН Суксаметония хлорид совместно с лекарственными препаратами с другими МНН.

На жалобу ООО «Фармсклад» от заказчика — ГБУЗ НСО «Усть-Таркская ЦРБ» поступили следующие возражения.

Ввиду того, что в ГРЛС содержится информация о двух лекарственных препаратах с торговыми наименованиями «Суксаментония хлорид», «Листенон», заказчик полагает, что в его действиях отсутствуют нарушения ФЗ № 44-ФЗ.

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

В ГРЛС содержатся сведения о двух препаратах с МНН Суксаментония хлорид с

торговыми наименованиями «Суксаментония хлорид» и «Листенон».

Оба указанных препарата включены в реестр ЖНВЛП.

Вместе с тем, из информации из реестра предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты следует, что предельная отпускная цена зарегистрирована только на препарат с торговым наименованием «Листенон».

В силу требования ч. 8 ст. 61 ФЗ № 61-ФЗ, согласно которой не допускаются реализация и отпуск лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, на которые производителями лекарственных препаратов не зарегистрирована предельная отпускная цена, препарат с торговым наименования «Суксаментония хлорид» не мог быть поставлен заказчику.

Таким образом, единственным отвечающим требованиям ФЗ № 61-ФЗ препаратом с МНН Суксаментония хлорид является препарат с торговым наименованием «Листенон».

Согласно норме п. 6 ч. 1 ст. 33 ФЗ 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 Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

Согласно абз. 2 п. 2 Постановления 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» (далее - Постановление № 929) 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 лекарственных средств с международным непатентованным наименованием (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), **в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.**

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского У ФАС России считает, что включение лекарственного средства с МНН Суксаментония хлорид в объект данной закупки наряду с другими лекарственными средствами нарушает п. 6 ч. 1 ст. 33 ФЗ № 44- ФЗ и п. 2 Постановления № 929.

Довод жалобы нашел свое подтверждение.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении первых и вторых частей заявок участников, выявлены иные нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

1. В соответствии с ч. 27 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с чч. 7, 7.1 и 7.2 ст. 96 ФЗ № 44-ФЗ. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного ч. 3 ст. 30 ФЗ № 44-ФЗ, такой срок **не должен превышать пятнадцать дней** с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно п. 10.3 проекта контракта обеспечение исполнения контракта, предоставленное в виде денежных средств, подлежит возврату в течение 30 дней с даты подписания акта приемки всех выполненных работ по контракту.

Указанное требование в проекте контракта противоречит требованиям ч. 27 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку закупка осуществлялась у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

2. Пунктами 6 извещения, документации о закупке заказчик регламентирует срок, место и порядок подачи заявок участников закупки. В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 42 ФЗ № 44-ФЗ такая информация подлежит включению в извещение, а также в документацию о закупке согласно ч. 1 ст. 64 ФЗ № 44-ФЗ.

В данных пунктах извещения и закупочной документации указано, что подача заявок на участие в электронном аукционе осуществляется только лицами, получившими аккредитацию на электронной площадке.

Согласно ч. 1 ст. 66 ФЗ № 44-ФЗ подача заявок на участие в электронном аукционе осуществляется только лицами, зарегистрированными в единой информационной системе и аккредитованными на электронной площадке.

Условие об участии в закупке лицами, зарегистрированными в ЕИС, является ключевым при проведении электронных процедур.

Ввиду изложения данных пунктов в недействующей редакции ФЗ № 44-ФЗ, заказчик нарушил ч. 1 ст. 42, ч. 1 ст. 64 ФЗ № 44-ФЗ.

3. В соответствии с ч. 8 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Проект контракта содержит положения о размере штрафа поставщика в соответствии с пунктом 4 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042 (далее - Правила определения размера штрафа) предусмотрено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 30 ФЗ № 44-ФЗ, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе, гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Данная закупка проводится с применением ограничений, предусмотренных ст. 30 ФЗ № 44-ФЗ, следовательно, размер ответственности поставщика должен быть установлен на как для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно п. 11.10 проекта контракта размер ответственности подрядчика установлен на общих основаниях.

Исходя из указанного, заказчик нарушил ч. 8 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ и п. 4 Правил определения размера штрафа.

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

УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Фармсклад» на действия заказчика - ГБУЗ НСО «Усть-Таркская ЦРБ» при проведении электронного аукциона № 0351300097420000148 на поставку лекарственных средств обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим 4.1 ст. 33, чч. 8, 27 ст. 34, ч. 1 ст. 42, ч. 1 ст. 64 ФЗ № 44-ФЗ, п. 2 Постановления Правительства РФ от 17.10.2013 N 929, п. 4 Правил определения размера штрафа, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017г. № 1042.
3. Выдать заказчику, аукционной комиссии предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе в сфере закупок.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского У ФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

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