

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания № 004/04/7.30-6/2021

28.01.2021г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина 226, стр.2

Я, <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18.01.2021г. № 004/04/7.30-6/2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в присутствии <...> в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

При рассмотрении жалобы ООО «Акафарм» (решение №004/06/33-356/2020 от 12.11.2020г.) Комиссией УФАС по РА в действиях БУЗ РА «Перинатальный центр» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона №0177200000920003185 на поставку неофициальных растворов на 2021 год установлены нарушения требований ч. 5 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», пп. «в» п. 5 Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2017г. №1380.

Нарушения выразились в следующем:

26.10.2020г. уполномоченным органом Министерством экономического развития Республики Алтай на официальном сайте ЕИС в сфере закупок размещено извещение о проведении электронного аукциона №0177200000920003185 и документация об электронном аукционе на поставку неофициальных растворов на 2021 год.

Заказчиком данного электронного аукциона является БУЗ РА

«Перинатальный центр».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 данного Федерального закона.

Частью 5 статьи 33 Закона о контрактной системе определено, что особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 № 1380 определены особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Особенности).

В соответствии с подпунктом «в» пункта 5, пунктом 6 Особенности не допускается указывать объем наполнения первичной упаковки лекарственного препарата, за исключением растворов для инфузий. Описание объекта закупки может содержать указание на характеристики (объем наполнения первичной упаковки, форму выпуска (первичной упаковки), иные характеристики лекарственных препаратов, содержащиеся в инструкциях по применению лекарственных препаратов, указывающие на конкретного производителя лекарственного препарата), 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.

Согласно ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон о обращении лекарственных средств) государственный реестр лекарственных средств содержит перечень лекарственных препаратов, прошедших

государственную регистрацию, перечень фармацевтических субстанций, входящих в состав лекарственных препаратов.

В силу ч.ч. 1, 2 ст. 56 Закона о обращении лекарственных средств изготовление лекарственных препаратов аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, осуществляется по рецептам на лекарственные препараты, по требованиям медицинских организаций, ветеринарных организаций в соответствии с правилами изготовления и отпуска лекарственных препаратов, утвержденными уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

При изготовлении лекарственных препаратов аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, используются фармацевтические субстанции, включенные соответственно в государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения и государственный реестр лекарственных средств для ветеринарного применения в установленном порядке. Не допускается изготовление аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, лекарственных препаратов, зарегистрированных в Российской Федерации.

В разделе II аукционной документации (Техническая часть аукционной документации) заказчиком установлены требования к объекту закупки, а именно к антисептическим средствам в виде растворов, порошка, не являющимся лекарственными препаратами, и лекарственному препарату Хлоргексидин 0,5%-50 мл (стерильный) (п. 10) и 0,02% р-р 400мл (стерильный раствор) (п. 11), зарегистрированному в Государственном реестре лекарственных средств (<http://grls.rosminzdrav.ru>) по МНН «Хлоргексидин», единственного производителя ООО «Акафарм» (регистрационное удостоверение №ЛП-006068) по дозировке и объему наполнения первичной упаковки. При этом, Комиссией УФАС по РА в ходе рассмотрения дела №004/06/33-356/2020 по жалобе ООО «Акафарм» установлено, что лекарственный препарат с МНН «Хлоргексидин» в форме раствора в дозировке 0,02% производится несколькими производителями, в том числе ООО «Акафарм», ООО «Фирма «ВИПС-МЕД», ООО «Сфера Фарм». Данный препарат выпускается в первичной упаковке различного объема: флаконы (бутылки) от 100 мл

до 500 мл.

Техническая часть аукционной документации не содержит обоснований установления заказчиком требований к объему наполнения первичной упаковки лекарственного препарата с МНН «Хлоргексидин», указанного в пунктах 11, 12 Технической части аукционной документации.

Особенностями описания лекарственного препарата не предусмотрено право на установление требований к стерильности лекарственного препарата.

С учетом положений ч.ч. 1, 2 ст. 56 Закона о обращении лекарственных средств лекарственный препарат с МНН «Хлоргексидин», указанный в пунктах 11, 12 Технической части аукционной документации, не может закупаться как экстемпоральный (изготовленный аптечными организациями по рецепту врача).

Таким образом, заказчиком в нарушение требований ч. 5 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, пп. «в» п. 5 Особенности описания лекарственных препаратов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 №1380, объединены в один лот аукциона закупки лекарственных препаратов, зарегистрированных и не зарегистрированных в государственном реестре лекарственных препаратов, установлены требования к объему наполнения первичной упаковки лекарственного препарата с МНН «Хлоргексидин» (50 мл, 400 мл), и к его стерильности.

За данные нарушения законодательства о контрактной системе предусмотрена ответственность по **части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** (далее КоАП РФ) – утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением

либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 данного Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Исходя из данной нормы КоАП РФ следует, что должностными лицами, допустившими нарушения в документации о закупке требований, предусмотренных законодательством о контрактной системе, являются лица, на которых непосредственно в соответствии с внутренним локальным актом (приказом) возложена обязанность по разработке аукционной документации.

Согласно пп. б) п. 4 раздела III Порядка взаимодействия заказчиков Республики Алтай с уполномоченным органом на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков Республики Алтай, утвержденного постановлением Правительства Республики Алтай от 22.10.2018г. № 333, заказчики в соответствии с планом-графиком закупок направляют в уполномоченный орган заявку, с приложением технического задания на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Согласно разделу I приложения к заявке заказчика Республики Алтай на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) (приложение №1 к Порядку взаимодействия уполномоченного органа с заказчиками Республики Алтай), заказчики к заявке на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) прилагают требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки (при необходимости).

Согласно Положению о контрактной службе, Перечню обязанностей руководителя контрактной службы, утвержденных приказом БУЗ РА «Перинатальный центр» от 13.05.2019г. № 78-д (приложения № 1, № 3 к приказу), контрактная служба при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе осуществляет описание объекта закупки в документации о закупке (п.п. «е» п. 2 ч. 3.1 Положения).

В перечень обязанностей руководителя контрактной службы входит

осуществление подготовки документации о закупке в части разработки технического задания на закупки по направлениям своей деятельности (п. 21 Перечня).

Согласно приложению № 2 к приказу от 13.05.2019г. № 78-д БУЗ РА «Перинатальный центр» руководитель контрактной службы включен в состав контрактной службы БУЗ РА «Перинатальный центр».

Приказом руководителя БУЗ РА «Перинатальный центр» от 19.08.2019г. №312-лс <...> с должности контрактного управляющего переведена на должность руководителя контрактной службы учреждения.

В п. 11 заявки №178 от 13.10.2020г. на определение поставщика (подрядчика, исполнителя), направленной БУЗ РА «Перинатальный центр» в Министерство экономического развития Республики Алтай, <...> указана контрактным управляющим БУЗ РА «Перинатальный центр». В пунктах 2.4, 2.7 Информационной карты документации об электронном аукционе «Поставка неофициальных растворов на 2021 год» <...> указана ответственным должностным лицом заказчика и ответственным за заключение контракта.

Согласно письменным объяснениям <...> (вх. 7015 от 11.12.2020г.) заказчиком при формировании аукционной документации изучен сайт <https://grls.rosminzdrav.ru/> (раздел-«реестр предельных отпускных цен») и информация о зарегистрированных ценах на жизненно необходимые и важнейшие лекарственные препараты (ЖНВЛП) на официальном сайте <https://minzdrav.med04.ru/>, которые заказчики обязаны использовать для формирования начальной максимальной цены контракта в соответствии с приказом Минздрава России от 19 декабря 2019г. №1064н на зарегистрированные в Российской Федерации лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП. Однако, на данных официальных сайтах отсутствует информация о зарегистрированных предельных отпускных ценах на лекарственные препараты «Хлоргексидин раствор стерильный 0,02% в дозировке 400 мл и 100».

В соответствии с ч. 8 ст. 61 Закона об обращении лекарственных средств 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, реализация производителями лекарственных препаратов по ценам, превышающим зарегистрированные или

перерегистрированные предельные отпускные цены на лекарственные препараты с учетом налога на добавленную стоимость.

В связи с чем, лекарственный препарат МНН «Хлоргексидин» ООО «Акафарм» не допущен к реализации на территории РФ, а также отсутствуют и другие аналогичные производители данного лекарственного препарата, которые осуществляют торговлю данными лекарственными препаратами в настоящее время, в связи с этим, заказчик не мог вынести данные позиции в отдельный лот из-за невозможности обоснования НМЦК.

Таким образом, закупка препарата Хлоргексидин 0,02% аптечного изготовления являлся единственным способом получить необходимый препарат и обеспечить бесперебойную работу учреждения.

Данные пояснения <...> должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в ее действиях состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с положениями ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является формой вины.

Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, могло предотвратить нарушение законодательства о контрактной системе (осуществить отдельную закупку растворов Хлоргексидин 0,02%, 0,5% в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе к закупке лекарственных препаратов), однако, не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, руководителя контрактной службы БУЗ РА «Перинатальный центр»

<...> содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Факт совершения <...> административного правонарушения подтверждается протоколом по делу №004/04/7.30-6/2021 об административном правонарушении от 18.01.2021г., а также другими материалами дела.

28.01.2021г. от <...> поступило ходатайство (вх. 461) об освобождении ее от административной ответственности по малозначительности.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Нарушение, допущенное должностным лицом заказчика, <...>, повлекло нарушение установленного государством порядка осуществления закупок (поступила жалоба ООО «Акафарм» на неправомерные действия заказчика и нарушения, допущенные <...>, явились основанием для отмены электронного аукциона №0177200000920003185). В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность в соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ является исполнение БУЗ РА «Перинатальный центр» 18.11.2020г. предписания от 12.11.2020г. по делу №004/06/33-356/2020, выданного УФАС по РА.

Пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ срок.

В соответствии с п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства, независимо от того, установлена ли административная ответственность за совершенные правонарушения в одной или нескольких статьях КоАП РФ.

<...> постановлением № 004/04/7.32-186/2020 от 30.06.2020г. привлечена к административной ответственности по ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ. Указанное постановление вступило в законную силу 18.07.2020г. Административный штраф в размере 25000 рублей оплачен <...> 31.08.2020г.

Таким образом, обстоятельством, отягчающим административную ответственность является повторное совершение руководителем контрактной службы БУЗ РА «Перинатальный центр» <...> однородного административного правонарушения, а именно повторное нарушение 13.10.2020г. законодательства о контрактной системе.

Следовательно, установлено отягчающее вину обстоятельство, предусмотренное п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а т а к ж е являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим

предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам **за впервые совершенное административное правонарушение**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II данного Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В связи с установлением обстоятельств неоднократного совершения <...> административного правонарушения, отсутствуют основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.2; 4.3; 7.30; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, <...> виновной в совершении административного правонарушения (разработки технического задания аукционной документации «Поставка неофициальных растворов на 2021 год», несоответствующего требованиям Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 3000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федерального закона от 08.12.2020г. № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов», приказа ФАС России от 19.08.2019г. № 1109А/19 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам:

ОКТМО 84701000,

Наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001

Банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700.

Код платежа 161 116 01071 01 0030 140, вид платежа: Административные штрафы, установленные главой 7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за административные правонарушения в области охраны собственности, налагаемые судьями федеральных судов, должностными лицами федеральных государственных органов, учреждений, Центрального банка Российской Федерации (штрафы за нарушение порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд).

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 5-11-56.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление,

судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.