

Решение

по жалобе № ЖС-106/2015

16.12.2015

г. Благовещенск

(решение в полном объеме изготовлено 18.12.2015)

Комиссия Амурского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:
<.....>,

рассмотрела поступившую в Амурское УФАС России от ООО «ГЕРОФАРМ» жалобу на действия государственного заказчика – Министерства здравоохранения Амурской области при размещении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата «Инсулин растворимый человеческий генно-инженерный (Актрапид НМ Пенфилл, Актрапид НМ)», объявленной извещением № 0123200000315003365 от 02.12.2015 на электронной площадке ООО «РТС-тендер», выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а именно: нарушение правил описания объекта закупки.

На заседании комиссии присутствовали: представители государственного заказчика – министерства здравоохранения Амурской области <.....>; представитель заявителя – ООО «Герофарм» - <.....>., действующий на основании доверенности от 09.12.2015.

Сторонам разъяснены права, оглашён порядок рассмотрения дела, сообщено о видении аудио- и видеозаписи заседания комиссии.

На заседании комиссии заявитель поддержал позицию, изложенную в жалобе, и указал, что аукционная документация, утверждённая уполномоченным органом, содержит нарушение правил описания объекта закупки: описание объекта закупки не носит объективный характер, для описания объекта закупки заказчиком использовано торговое наименование лекарственного средства без сопровождения словами «или эквивалент», что противоречит пунктам 1,2 и 6 части 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Используя в описании объекта закупки торговое наименование лекарственных препаратов конкретного производителя, заказчик проводит безальтернативный аукцион и устраняет от участия поставщиков препаратов иных производителей, в том числе препарата, который бы мог предложить заявитель («Ринсулин Р»). При закупке единственного торгового наименования лекарственного препарата при формальном наличии нескольких заявок от производителя и (или) дистрибьюторов этого производителя реальной конкуренции не происходит, так как все данные субъекты связаны дистрибьюторскими соглашениями и не имеют возможность снижения цены в той степени, в которой это происходит при аукционе, на участие в котором допущены различные производители и (или) дистрибьюторы различных производителей.

Представители заказчика с доводами, указанными в жалобе, не согласны в полном объёме и пояснили, что министерством здравоохранения области объявлен электронный аукцион на поставку лекарственного препарата «Инсулин растворимый человеческий генно-инженерный» (Актрапид НМ Пенфилл, Актрапид НМ) для обеспечения граждан, имеющих право на государственную социальную помощь ранее назначенным инсулином с той же биологической активностью, того же типа, вида и метода изготовления.

В Амурской области на диспансерном учёте состоит 22799 больных сахарным диабетом. Число больных, получающих инсулинотерапию, составляет 8442 человека, в том числе 825 пациентов получают инсулин Актрапид.

Необходимость указания торгового наименования в аукционной документации при размещении закупки на поставку инсулинов обусловлена тем, что инсулины являются исключением из всего перечня лекарственных препаратов, поскольку различные торговые наименования инсулинов несовместимы между собой и не взаимозаменяемы.

Кроме того, смена лекарственного препарата «Инсулин растворимый человеческий генно-инженерный» (Актрапид НМ Пенфилл, Актрапид НМ) влечёт, может повлечь ухудшение физического состояния больного, что недопустимо.

Просят признать жалобу ООО «Герофарм» необоснованной.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, исследовав материалы дела, проведя в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, установила следующее.

Заказчиком и уполномоченным органом (Управлением государственного заказа Амурской области) на электронной площадке ООО «РТС-тндер» опубликовано извещение № 0123200000315003365 от 02.12.2015 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата «Инсулин растворимый человеческий генноинженерный» (Актрапид НМ Пенфилл, Актрапид НМ). Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 364 078,00 рублей.

Согласно п. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должно содержаться, в том числе, краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учётом требований, предусмотренных статьёй 33 указанного закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 64 Закона 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 ст. 33 указанного закона.

В разделе 7 информационной карты электронного аукциона - наименование и описание объекта закупки указано, что объектом закупки является лекарственный препарат «Инсулин растворимый человеческий генно-инженерный» (Актрапид НМ Пенфилл, Актрапид НМ).

Наименование объекта закупки, количество также указаны в разделе V документации об электронном аукционе – Актрапид НМ Пенфилл, дозировка 100 МЕ/мл 3 мл, количество в упаковке - 5, лекарственная форма – раствор для инъекций, в количестве 1750 упаковок, Актрапид НМ, дозировка 100 МЕ/мл 10 мл, количество в упаковке - 1, лекарственная форма – раствор для инъекций, в количестве 50 упаковок.

Согласно п. 16 ст. 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее Закон об обращении лекарственных средств) международное непатентованное наименование лекарственного средства (далее МНН) – это наименование фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения.

Под фармацевтической субстанцией понимается лекарственное средство в виде одного или нескольких обладающих фармакологической активностью действующих веществ вне зависимости от природы происхождения, которое предназначено для производства, изготовления лекарственных препаратов и определяет их эффективность (п. 2 ст. 4 Закона об обращении лекарственных средств).

Следовательно, МНН лекарственного препарата является его функциональной характеристикой и определяет потребность заказчика.

В силу п. 17 ст. 4 Закона об обращении лекарственных средств торговым наименованием лекарственного средства является наименование лекарственного средства, присвоенное его разработчиком, держателем или владельцем регистрационного удостоверения лекарственного препарата.

Торговое наименование лекарственного препарата АктрапидНМ и Актрапид НМ Пенфилл зарегистрировано по МНН Инсулин растворимый (человеческий генно-инженерный»).

Группа фармацевтических субстанций, обладающих фармакологической активностью (МНН) с названием Инсулин растворимый (человеческий генно-инженерный) содержит не только лекарственное средство Актрапид НМ и Актрапид НМ Пенфилл, но и другие торговые наименования лекарственных средств, произведённые иными фармацевтическими производителями, в том числе и российскими.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и чёткое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не

являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также в случае закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать указание на международное непатентованное наименование лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства.

На основании изложенного, используя торговое наименование лекарственного препарата АктрапидНМ и Актрапид НМ Пенфилл в описании объекта закупки без сопровождения слов «или эквивалент», заказчик нарушил п. 6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Законом о контрактной системе предусмотрено, что 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 п. 7 ч. 2 ст. 83 указанного закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств.

Следовательно, у заказчика была возможность закупить лекарственные препараты по торговым наименованиям, но используя иной способ закупки, нежели электронный аукцион.

Рассмотрев жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» на действия государственного заказчика – Министерства здравоохранения Амурской области при размещении закупок путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата «Инсулин растворимый человеческий генно-инженерный» (АктрапидНМ и Актрапид НМ Пенфилл), объявленной извещением № 0123200000315003365 от 02.12.2015 на электронной площадке ООО «РТС-тендер», руководствуясь п. 1 ч. 3 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, приказом ФАС России от 24.07.2012 N 498 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений», Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» обоснованной;
2. Признать в действиях заказчика и уполномоченного органа нарушение п. 6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе;
3. Выдать предписание об устранении нарушений.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3 месяцев с даты его принятия.