

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ФК Сатиком» (вх. № 014901 от 26.10.2016 г.)

о нарушении законодательства о закупках

02 ноября 2016г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «ФК Сатиком» (далее – Заявитель) на действия Заказчика, Аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (темозоломид) (извещение № 0356200032116000337),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0356200032116000337, Заказчиком проводился электронный аукцион на поставку лекарственных средств (темозоломид).

По мнению Заявителя, нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о закупках) нарушены действиями Заказчика, Аукционной комиссии.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «Административным регламентом 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», утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установлено следующее.

Согласно ч. 4 ст. 105 Закона о закупках, обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки в случае, если данные действия (бездействие) совершены при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем электронного аукциона, осуществляется в порядке, установленном настоящей главой, в любое время определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а также в период аккредитации на электронной площадке, но не позднее чем через десять дней с даты размещения на электронной площадке протокола подведения результатов такого

аукциона либо протокола рассмотрения заявок на участие в таком аукционе или протокола проведения такого аукциона в случае признания такого аукциона несостоявшимся. Жалоба на положения документации о таком аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала рассмотрения заявок на участие в таком аукционе, обжалование данных действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в таком аукционе. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены при рассмотрении вторых частей заявок на участие в электронном аукционе или при заключении контракта, обжалование данных действий (бездействия) осуществляется до заключения контракта. По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Согласно документации о закупке, срок окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе – 17.10.2016г. 08:00ч.

Поскольку жалоба поступила в Пермское УФАС 26.10.2016 г., т.е. по истечении срока, установленного ч. 4 ст. 105 Закона о закупках, жалоба на положения документации о закупке (в части доводов, касающихся нарушений, допущенных Заказчиком при формировании документации о закупке), не подлежит рассмотрению.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме от 21.10.2016 г., участнику закупки отказано в допуске к участию в электронном аукционе, ввиду несоответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона N 44-ФЗ и п. 1 Раздела 8 документации об аукционе, требованиям документации об аукционе (п. 2 ч. 4 ст. 67 Федерального закона N 44-ФЗ и п.п.3 п.3 Раздела 12 документации об аукционе): в Главе V «Техническое задание» установлены требования к лекарственному средству с МНН Темозоломид:

- флаконы (п.п. 1, 2 п. 1), участником закупки предлагается к поставке – лекарственное средство «Темомид» - контейнеры полиэтиленовые (п. 1, 2 заявки).

В соответствии с ч. 1 ст. 67 Закона о закупках Аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 3 ст. 67 Закона о закупках по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 настоящей статьи.

Согласно ч. 4 ст. 67 Закона о закупках, участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего

Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о закупках, 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 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о закупках, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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 четкое 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 случаев 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 ч.2 ст.33 Закона о закупках, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с п.6 ч.1 ст.33 Закона о закупках Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе, следующим правилом:

- документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства. 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 [пунктом 7 части 2 статьи 83](#) настоящего Федерального закона вправе указывать торговые

наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и [порядок](#) его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации. 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках, документация об аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с пп. «б» п. 1 ч. 3 ст. 66 Закона о закупках, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, при заключении контракта на поставку товара, конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Заказчиком в п. 1 Раздела 8 документации об электронном аукционе установлены требования, аналогичные обозначенным выше.

Требования к товару, являющемуся предметом электронного аукциона, установлены Заказчиком в п. 1 Главы 5 Техническое задание (Спецификация).

Из указанного следует, что участнику закупки в составе первой части заявки на участие в электронном аукционе следовало указать помимо согласия участника закупки на поставку товаров на условиях, предусмотренных аукционной документацией, конкретные показатели товаров, указание на которые содержится в Техническом задании.

В пп. 1, 2 п. 1 Технического задания Заказчиком установлены следующие требования к товарам:

МНН (при отсутствии такового: фармако- №п/п терапевтическая группа или химическое название)	форма выпуска*	Ед. изм.	Кол-во
1 Темозоломид	капсулы 20 мг, 5 шт.-флаконы	уп	10
2 Темозоломид	капсулы 100 мг, 5 шт. - флаконы	уп	5

В пп. 1, 2 заявки подателя жалобы указана форма выпуска «контейнеры полиэтиленовые».

Из указанного следует, что предложенная в заявке форма выпуска препаратов не

соответствует требованиям аукционной документации.

Таким образом, исходя из того, каким образом Заказчиком установлены требования к характеристикам товара, и, исходя из того, что указано подателем жалобы в заявке, с учетом положений Инструкции по заполнению заявок на участие в электронном аукционе, положений Технического задания, Комиссия пришла к выводу, что в действиях Аукционной комиссии, рассматривающей заявки на соответствие требованиям аукционной документации, нарушений требований Закона о закупках не может быть установлено.

Из приведенных выше норм Закона о закупках следует, что действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование Заказчиком объекта закупки, исходя из целей осуществления закупки и потребностей последнего. В частности, при описании объекта закупки Заказчик вправе указывать такие параметры к товарам, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающими количество потенциальных участников закупок.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Федеральный закон № 61-ФЗ) лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти и включены в государственный реестр лекарственных средств (далее – ГРЛС), являющийся федеральной информационной системой (<http://grls.rosminzdrav.ru/>).

В ГРЛС содержится полная информация о каждом зарегистрированном лекарственном препарате, в том числе международное непатентованное наименование (далее – МНН), торговое наименование, дозировка, форма выпуска и др.

Комиссией установлено, что согласно ГРЛС, с МНН «Темозоломид» зарегистрировано, например, лекарственное средство с торговым наименованием «Темозоломид-Рус» производства ООО «Манас Мед» (Россия), которое соответствует всем обозначенным Заказчиком характеристикам, за исключением формы выпуска препарата - контейнеры полиэтиленовые.

Комиссия отмечает, что указание в документации о закупке терапевтически незначимых характеристик, соответствующих конкретным торговым наименованиям лекарственных препаратов, без возможности поставки эквивалентного товара, в том числе, указание формы выпуска (первичной упаковке) лекарственного препарата (например: картридж, блистер, флакон) без возможности поставки аналогичных препаратов в иной форме выпуска (упаковке) по смыслу норм Закона о закупках влечет ограничение количества участников закупки.

С учетом изложенного Комиссия пришла к выводу, что в действиях Заказчика, необъективно описавшего объект закупки в пп. 1-4 п. 1 Технического задания, имеется нарушение требований п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о закупках.

Выводы Комиссии коррелируют с позицией ФАС России, отраженной в письме от 09.06.2015г. №АК/28644/15.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФК Сатиком» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (темозоломид) (извещение № 0356200032116000337) не подлежащей рассмотрению в соответствии с ч. 4 ст. 105 Закона о закупках.
2. Признать жалобу ООО «ФК Сатиком» на действия Аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (темозоломид) (извещение № 0356200032116000337) необоснованной.
3. Признать в действиях Заказчика нарушение требований п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках, выявленное в ходе проведения внеплановой проверки.
4. Выдать Заказчику, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки предписание об устранении выявленного нарушения Закона о закупках.
5. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика к административной ответственности за нарушение требований Закона о закупках.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

02 ноября 2016г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю
(далее – Комиссия)

на основании решения по жалобе ООО «ФК Сатиком» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (темозоломид) (извещение № 0356200032116000337),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

В целях устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Заказчику, Аукционной комиссии, оператору электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» совершить следующие действия:

1. Аукционной комиссии отменить Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 21.10.2016г., Протокол подведения итогов электронного аукциона от 26.10.2016г. (далее – Протоколы).
2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, дату проведения аукциона, а также разместить на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru информацию об отмене Протоколов. При этом дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе должна быть назначена не ранее чем через 6 рабочих дней со дня отмены Протоколов.
3. Оператору электронной площадки не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего предписания:
отменить протокол проведения Аукциона от 24.10.2016г.;
назначить время проведения Аукциона и разместить информацию о времени проведения Аукциона;
уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе, об отмене Протоколов, Протокола проведения Аукциона, о новой дате рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе, дате и времени проведения Аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытых участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае если в их отношении блокирование прекращено.
4. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 3 настоящего предписания.
5. Аукционной комиссии рассмотреть первые части заявок, поданные участниками закупки до окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе и в отношении которых участниками закупки внесено обеспечение, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 02.11.2016г. по жалобе ООО «ФК Сатиком».
6. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 5 настоящего предписания и продолжить проведение Аукциона с последнего (минимального) предложения о цене контракта, поданного участником закупки с

номером заявки 4, то есть с 269137,31 рублей. В случае отсутствия при продолжении проведения Аукциона предложений о снижении размера последнего (минимального) предложения о цене контракта, предложение участника закупки с номером заявки 4 считать лучшим.

7. Заказчику, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 02.11.2016г. по жалобе ООО «ФК Сатиком».

8. В срок до **29.11.2016г.** Заказчику, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки исполнить настоящее предписание.

9. В срок до **30.11.2016г.** Заказчику, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки представить в Пермское УФАС России документальное подтверждение исполнения настоящего предписания (с указанием заявителя жалобы).

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

Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.