

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 05-5/1-78-2016

Резолютивная часть постановления оглашена 15 декабря 2016 г.
г. Тверь

Мотивированное постановление изготовлено 16 декабря 2016 г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Фомин В.М., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 05-5/1-78-2016 в отношении должностного лица - главного врача Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Селижаровская центральная районная больница» ***, по части 4.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии ***;

в отсутствие представителей прокуратуры Селижаровского района, надлежаще уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело возбуждено постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенным 24.11.2016 прокурором Селижаровского района старшим советником юстиции ***, в отношении должностного лица - главного врача Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Селижаровская центральная районная больница» *** по части 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ в связи с включением в описание объекта закупки требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно указанному постановлению, прокуратурой Селижаровского района в рамках осуществления надзора в сфере соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд в Государственном бюджетном учреждении здравоохранения Тверской области «Селижаровская центральная районная больница» (далее - Заказчик) проведена проверка исполнения федерального законодательства о контрактной системе в сфере закупок лекарственных препаратов, по итогам которой установлены его нарушения.

В соответствии со статьей 7 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» одним из основных направлений деятельности государственных органов по повышению эффективности противодействия коррупции является обеспечение добросовестности, открытости, добросовестной конкуренции и объективности при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд.

В силу статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон) контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок (часть 1). Запрещается совершение заказчиками, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (часть 2).

Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> размещена документация об электронном аукционе № 0136200003616006393. В техническом задании на поставку лекарственных средств указано о поставке лекарственного средства «Амоксициллин. В этой же части документации Заказчиком указана лекарственная форма, дозировка лекарственного средства - «Амоксициллин», «таблетки 500 мг».

Однако, в соответствии с государственным реестром лекарственных средств по состоянию на 18.10.2016, размещенным на сайте Министерства здравоохранения Российской Федерации <http://grls.rosminzdrav.ru>, лекарственное средство с МНН «Амоксициллин» «таблетки» имеет различные форму выпуска и производителей:

таблетки 250 мг, контурная ячейковая упаковка-0 (производитель Си Эс Пи Си Цонгнуо Фармасьютикал (Шиджуанг) Ко. Лтд, КНР, Шиджуанг, ул. Южная Чжунхуа, пер. Хуасин 6, Китай) (порядковая запись в Excel 2819);

таблетки 250 мг, упаковки ячейковые контурные - 1 (производитель Валента Фармацевтика ОАО, 141101, Московская область, Щелково, ул. Фабричная, д.2, Россия) (порядковая запись в Excel 7909);

таблетки 250 мг, упаковки ячейковые контурные - 1 (производитель ООО «Барнаульский завод медицинских препаратов», ~, Россия) (порядковая запись в Excel 12714).

В соответствии с пунктами 1 и 6 части 1 статьи 33 Закона 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 технические и качественные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования к товарам 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 (пункт 1);

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 Закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации (пункт 6).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах, если иное не установлено федеральным законом.

В техническом задании документации об электронном аукционе (извещение № 0136200003616006393) Заказчиком указано, что участник аукциона в своей заявке может предложить иную фасовку лекарственных средств с сохранением общего объема поставки. Участник закупки не может предложить иную дозировку и лекарственную форму лекарственных средств.

Таким образом, указание Заказчиком в документации об электронном аукционе № 0136200003616006393 предпочтительного требования о дозировке и расфасовке лекарственного средства «Амоксициллин» как таблетки 500 мг является нарушением указанных требований закона и приводит к ограничению конкуренции и количества участников данной закупки. Лекарственное средство «Амоксициллин» как таблетки может быть поставлено Заказчику другими участниками размещения заказа с дозировкой 250 мг.

Кроме того, на странице 2 Приложения 2 к документации об электронном аукционе (извещение № 0136200003616006393) заказчиком указано, что остаточный срок годности товара на дату поставки товара Заказчику должен соответствовать следующим показателям:

Срок годности, установленный производителем	Остаточный срок годности на момент поставки
До 1 года включительно	Не менее 70%
От 1 года до 2 лет включительно	Не менее 55%

От 2 до 3 лет и более

Не менее 50%

Данное условие также нарушает указанные требования закона, поскольку остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупке, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой указанное лекарственное средство сохраняет свою пригодность для использования по назначению.

Данный вывод подтвержден письмом Федеральной антимонопольной службы от 26.08.2014 № АК/34487/14 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов».

Аналогичные нарушения Закона Заказчиком допущены и в других случаях.

В документации об электронном аукционе – извещение № 0136200003616007162, на странице 24 Заказчиком указано, что остаточный срок годности товара на дату поставки товара Заказчику должен соответствовать следующим показателям:

Срок годности, установленный производителем	Остаточный срок годности на момент поставки
До 1 года включительно	Не менее 70%
От 1 года до 2 лет включительно	Не менее 55%
От 2 до 3 лет и более	Не менее 50%

Данное условие также нарушает указанные требования закона, поскольку остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупке – извещение № 0136200003616007162, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой указанное лекарственное средство сохраняет свою пригодность для использования по назначению.

Аналогичные нарушения выявлены при изучении на страницы 25 документации об электронном аукционе – извещение № 0136200003616004344, где Заказчиком указано, что остаточный срок годности товара на дату поставки товара Заказчику должен соответствовать следующим показателям:

Срок годности, установленный производителем	Остаточный срок годности на момент поставки
До 1 года включительно	Не менее 70%
От 1 года до 2 лет включительно	Не менее 55%
От 2 до 3 лет и более	Не менее 50%

Данное условие также нарушает указанные требования Закона, поскольку остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупке - извещение № 0136200003616004344, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо

конкретной датой, до которой указанное лекарственное средство сохраняет свою пригодность для использования по назначению.

На основании изложенного, прокуратурой Селижаровского района *** вменяется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

Объективной стороной правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ, является включение в описание объекта закупки требований и указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования производителя, требований к товарам, информации, работам, услугам при условии, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или включение в состав одного лота, объекта закупки товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой,

-

По мнению Управления – относительно рассматриваемого дела, для вменения правонарушителю части 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ необходимо установить не только факт установления каких-либо незаконных требований и указаний при описании объекта закупки, но и наличие последствий в связи с такими требованиями в виде ограничения количества участников закупки.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу об отсутствии в действиях *** состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ, в связи с чем дело подлежит прекращению.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Как указано выше, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона 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 пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона 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 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. Положения пункта 6 части 1 статьи 33 Закона не применяются при определении поставщика лекарственных препаратов, с которым заключается государственный контракт в соответствии со статьей 111.4 Закона.

Таким образом, Законом в отношении закупок лекарственных средств установлены специальные правила закупки, предусмотренные пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона.

В рамках закупки лекарственных средств согласно извещению № 0136200003616006393 от 30.08.2016 требования (описание объекта закупки) к товару установлены следующим образом: МНН - «Амоксициллин», лекарственная форма, дозировка - таблетки, 500 мг.

Как нарушение (во всех перечисленных случаях закупки) вменяется также установление следующих требований к остаточному сроку годности товара на дату поставки товара:

Срок годности, установленный производителем	Остаточный срок годности на момент поставки
До 1 года включительно	Не менее 70%
От 1 года до 2 лет включительно	Не менее 55%
От 2 до 3 лет и более	Не менее 50%

, поскольку остаточный срок годности лекарственных препаратов должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо

конкретной датой, до которой указанное лекарственное средство сохраняет свою пригодность для использования по назначению. Данный вывод мотивирован письмом Федеральной антимонопольной службы от 26.08.2014 № АК/34487/14 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов».

Вместе с тем, согласно государственному реестру лекарственных средств, размещенному на официальном сайте <http://grls.rosminzdrav.ru>, зарегистрировано более 10-ти торговых наименований лекарственного средства с МНН «Амоксициллин», имеющих лекарственную форму и дозировка - таблетки, 500 мг.

Содержание документации об аукционе свидетельствует о соблюдении заказчиком как общих, так и специальных требований к описанию объекта закупки: имеется указание на международное непатентованное наименование лекарственного средства, дополнительно установлены требования к форме выпуска лекарственного средства и дозировке, что, учитывая различные формы выпуска лекарственного средства, нельзя признать необъективным.

При этом арбитражные суды различных инстанций по делу А66-16581/2015 указали следующее: «В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон № 61-ФЗ) под лекарственной формой понимается состояние лекарственного препарата, соответствующее способам его введения и применения и обеспечивающее достижение необходимого лечебного эффекта...

В силу пункта 16 статьи 4 Закона № 61-ФЗ под международным непатентованным наименованием (далее - МНН) лекарственного средства понимается наименование действующего вещества фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения.

Таким образом, указание МНН или при его отсутствии химического либо группировочного наименования лекарственного препарата, **лекарственной формы и дозировки** (с указанием возможности поставки эквивалента) является необходимым и достаточным условием идентификации лекарственного препарата (за исключением препаратов, входящих в перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями)...

Иные характеристики лекарственных препаратов (например, первичная упаковка (форма выпуска), вторичная упаковка, количество препарата в первичной упаковке (например, объем наполнения), количество единиц (ампул, шприцев и т.д.) препарата во вторичной упаковке и т.п.) не влияют на терапевтические свойства лекарственных средств».

Сам по себе факт наличия в рамках одного международного непатентованного наименования лекарственного средства лекарственных препаратов с иными характеристиками (показателями) лекарственной формы, дозировки не свидетельствует автоматически об ограничении количества участников закупки.

Что касается требований относительно остаточного срока годности, то, согласно разъяснениям ФАС России (письмо № АК/34487/14 от 26.08.2014) требования

заказчиков об остаточном сроке годности лекарственного препарата, выраженные в процентах, **могут повлечь** за собой установление неравных условий для производителей лекарственных препаратов, ограничение конкуренции и количества участников закупок. В целях предупреждения ограничения конкуренции ФАС России считает, что остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой лекарственные препараты сохраняют свою пригодность для использования по назначению.

В частности, в данном письме указано также следующее: «Так, например, участником 1 предложен лекарственный препарат с зарегистрированным сроком годности 3 года, участником 2 - 2 года, заказчиком приобретается лекарственный препарат для обеспечения нужд сроком на 1 год, при этом установлен остаточный срок годности в процентах - 70%, следовательно для удовлетворения требований заказчика участнику 1 необходимо поставить лекарственный препарат с остаточным сроком годности 2,1 года, а участнику 2 - 1,4 года. Остаточный срок годности лекарственных препаратов обоих участников покрывает период нужд потребления товара заказчиком. Таким образом, участник 1 вынужден поставлять товар со сроком годности относительно срока годности товара участника 2, превышающим в 1,5 раза. Либо участником 1 и участником 2 предложен один и тот же лекарственный препарат со сроком годности 2 года, но участник 1 может поставить лекарственный препарат с остаточным сроком годности 70%, а участник 2 - 60%, при этом фактически остаточный срок годности обоих препаратов составляет 1,4 года и 1,2 года соответственно, что удовлетворяет периоду потребления заказчиком препарата - 1 год. Между тем, участник 2 при требовании к остаточному сроку годности, выраженному в процентах, не сможет принять участие в закупке».

То есть, в письме рассматривается иная, отличная от спорного случая ситуация, когда заказчик дифференцирует требования к остаточному сроку годности в зависимости от срока годности, установленного производителем. Управление также считает, что целесообразно устанавливать срок годности лекарственных средств конкретным периодом, но сам по себе факт установления требований к сроку годности (остаточному сроку годности) иным образом не свидетельствует об ограничении количества участников закупки.

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешение его в соответствии с законом.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных

правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 29.4 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия события или состава административного правонарушения.

В изложенных в постановлении и рассматриваемых прокуратурой Селижаровского района как нарушение законодательства о закупках действиях отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ; следовательно, производство по делу подлежит прекращению.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.66, 24.5, 29.4 и 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 04-5/1-78-2016 в отношении должностного лица – главного врача Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Селижаровская центральная районная больница» ***, назначенной на указанную должность распоряжением Министра имущественных и земельных отношений Тверской области от 25.05.2016 № 547, по части 4.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить в связи с отсутствием в её действиях состава административного правонарушения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления

В.М. Фомин

Виноградова Ю.Д.,

(4822) 34-70-22