

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-277/2021

«03» марта 2021 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) в составе:

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ОАО «Фирма Медполимер» и материалы жалобы № 042/07/3-277/2021,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ОАО «Фирма Медполимер» (вх. № 1191э от 24.02.2021) действия заказчика Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская клиническая больница скорой медицинской помощи имени М.А. Подгорбунского» (далее – ГАУЗ ККБСМП, Заказчик) при организации и проведении запроса ценовых предложений в электронной форме на поставку лекарственных средств, извещение о проведении которого было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32109998319.

По мнению Заявителя, Заказчик в техническое задание необоснованно включил позицию лекарственное средство «Желатин», которое производит один производитель Б. Браун Мельзунген АГ., Германия, с торговым наименованием «Гелофузин». Включение в один лот данное лекарственное средство с другими лекарственными средствами ограничивает конкуренцию и создает неравные условия для всех потенциальных участников закупок.

Также в документации установлено кроме самих требований к лекарственному средству, избыточные и необоснованные требования к упаковке, характеристики которых не могут быть изменены, лишая права производителя, на реализацию изготовленной продукции.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 26.02.2021 № 05/1702 рассмотрение жалобы № 042/07/3-277/2021 было назначено на 05.03.2021 года в 11 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: Заявителя, Заказчика и оператора электронной площадки.

03.03.2021 ГАУЗ КО ККБСМП представило мотивированный письменный отзыв на жалобу (вх. № 943.). В своем отзыве Заказчик не может согласиться с Заявителем по следующим основаниям: при изучении информации, с официального сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (<https://www.roszdravnadzor.ru/services/turnover>) установлено, что на территории Российской Федерации находятся в обращении препараты с МНН: Желатин и зарегистрировано два производителя указанного препарата: Фрезениус Каби Дойчланд ГмБХ «Гелоплазма баланс» с действующим регистрационным удостоверением и «Гелофузин» Б. Браун Мельзунген АГ с действующим

регистрационным удостоверением.

У Заказчика как в момент формирования лота, так и в настоящее время отсутствует информация о том, что какой-либо из указанных препаратов не возможен к поставке.

Таким образом, описание предмета закупки составлено заказчиком с соблюдением действующего законодательства в сфере закупок с учетом имеющейся у него объективной потребности в получении товара, в наилучшей степени отвечающего требованиям лечебного процесса.

По сведениям ГРЛС ОАО «Фирма Медполимер» не является производителем лекарственных средств с МНН: Желатин. Согласно сведениям с официального сайта в сети Интернет (<https://medp.spb.ru>) ОАО «Фирма Медполимер» осуществляет производство изделий медицинского назначения и лекарственных средств - растворов аминокaproновой кислоты, глюкозы, натрия хлорида, Рингера, ацесоль и пр. в полимерных контейнерах; производством препаратов с МНН: Желатин не занимается. Установленные Заказчиком требования в закупочной документации к упаковке лекарственного средства с МНН: Желатин, не нарушают права ОАО «Фирма Медполимер» на реализацию изготавливаемой им продукции.

Также Заказчик заявил ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя Заказчика. Ходатайство было удовлетворено.

В связи с тем, что Заявитель был надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, но не воспользовался возможностью участвовать в рассмотрении жалобы с использованием системы видеоконференцсвязи, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-277/2021, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг ГАУЗ ККБСМП, утвержденным решением наблюдательного совета от 24.12.2020 (далее – Положение), которое разработано в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Порядок и условия осуществления процедуры закупки продукции посредством запроса ценовых предложений в электронной форме регулируются статьей 18 Положения о закупках.

В соответствии с п. 18.1 ст. 18 Положения запрос ценовых предложений способ

определения поставщика, при котором победителем признается участник закупки, предложивший в заявке наименьшую цену договора.

В соответствии с п. 18.2 ст. 18 Положения процедура запроса ценовых предложений не является конкурсом, либо аукционом и ее проведение не регулируется статьями 447-449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Данная процедура запроса ценовых предложений также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057 - 1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

В соответствии с п. 18.3 ст. 18 Положения запрос ценовых предложений применяется в случаях, если начальная (максимальная) цена договора не превышает 3 млн. руб.

Документация о проведении запроса ценовых предложений в электронной форме № С05-013-028-21-ЗЦПЭФ на поставку лекарственных средств разработана в соответствии с Положением о закупках и утверждена главным врачом ГАУЗ «ККБСМП».

В п. 18 Технического задания Приложении № 1 установлено требование заказчика по качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования: «Желатин» фармакотерапевтическая группа: плазмозамещающее средство. Лекарственная форма: раствор для инфузий. Форма выпуска: раствор для инфузий. Состав на 1000 мл раствора содержат: активные вещества. Сукцинированный желатин – 40,00 г; натрия хлорид 7,01 г и вспомогательные вещества. Упаковка: флакон по 500 мл готового раствора № 10, инструкция на русском языке.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» в Российской Федерации допускаются производство, изготовление, хранение, перевозка, ввоз в Российскую Федерацию, вывоз из Российской Федерации, реклама, отпуск, реализация, передача, применение, уничтожение лекарственных препаратов, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Порядок регистрации лекарственных препаратов установлен Приказом Минздрава России от 21.09.2016 № 725н «Об утверждении Административного регламента Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации лекарственных препаратов для медицинского применения». Информация о всех зарегистрированных и находящихся в обращении лекарственных средствах размещена на официальном сайте Министерства здравоохранения в сети Интернет (www.rosminzdrav.ru).

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что согласно сведениям размещенным на официальном сайте <http://grls.rosminzdrav.ru> в государственном реестре лекарственных средств находятся в обращении препараты с МНН: Желатин, двух производителей: Фрезениус Каби Дойчланд ГмБХ «Гелоплазма

баланс» с действующим регистрационным удостоверением № ЛСР-009253/08, разрешен в вод в гражданский оборот бессрочно и «Гелофузин» Б.Браун Мельзунген АГ с действующим регистрационным удостоверением П № 013824/01, разрешен в вод в гражданский оборот бессрочно.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте по адресу: <http://grls.rosminzdrav.ru>, в разделе государственного реестра предельных отпускных цен на препараты с МНН: Желатин: Торговое название:

- «Гелоплазма баланс» производитель: Фрезениус Каби Дойчланд ГмбХ зарегистрирована цена 18.12.2020 с действующим регистрационным удостоверением № ЛСР-009253/08;

- «Гелофузин» производитель: Б.Браун Мельзунген АГ зарегистрирована цена 17.12.2020 с действующим регистрационным удостоверением П № 013824/01.

Кроме того, согласно ст. 32. Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» решение об отмене государственной регистрации лекарственного препарата и исключении лекарственного препарата из государственного реестра лекарственных средств принимается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

По сведениям, размещенным на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по адресу: <https://www.roszdravnadzor.ru>, на территории Российской Федерации находится в обращении препарат с МНН: Желатин, торговое наименование «Гелоплазма баланс», производитель: Фрезениус Каби Дойчланд ГмбХ.

В заседании Комиссии Кемеровского УФАС России Заявитель участие не принял. К жалобе Заявитель не приложил документов и сведений, подтверждающих тот факт, что установленные требования к закупаемым препаратам, свидетельствуют о его конкретном производителе. В подтверждение своих доводов Заявитель в жалобе указал ссылку на сайт Росздравнадзора при переходе по которой открывает поиск сведений о лекарственных средствах, поступивших в гражданский оборот в Российской Федерации без результата такого поиска, а также не приложил переписку с представителями ООО «Фрезениус Каби».

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что довод заявителя о том, что Заказчик в Документацию необоснованно включил позицию лекарственное средство МНН: «Желатин», которое производит один производитель Б. Браун Мельзунген АГ., Германия, с торговым наименованием «Гелофузин» несостоятелен.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик кроме прочего при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

В определении Верховного суда Российской Федерации от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 указано: «В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1

статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процессе закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения».

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 Закон о закупках не обязывает заказчиков обеспечивать участие в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчиков, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к предмету закупки.

Основной задачей Закона о закупках является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

ГАУЗ ККСМП является многопрофильным лечебным учреждением, имеющим в своей структуре отделения реанимации и анестезиологии, интенсивной терапевтической помощи, ожоговое, родильное, хирургическое и пр. Учреждение оказывает медицинскую помощь пациентам, в том числе в экстренной и неотложной форме.

Осуществляя медицинскую деятельность, во исполнение требований Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», Заказчик обязан обеспечить ее безопасность.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги

потребностям заказчика.

В соответствии с разделом 02.04.02. Отраслевого стандарта ОСТ 91500.05.0002-2001 «Государственный информационный стандарт лекарственного средства. Основные положения», утвержденного Приказом Минздрава Российской Федерации от 26.03.2001 № 88 инструкция по применению лекарственного препарата для специалистов – это официальный документа, содержащий информацию о лекарственном препарате, необходимую для его эффективного и безопасного применения.

Таким образом, Заказчик обязан руководствоваться инструкцией на лекарственные средства при описании объекта закупки.

Инструкция по медицинскому применению вышеуказанных препаратов содержит информацию о составе, фармакотерапевтической группе, лекарственной форме, упаковке.

Заказчиком требования к упаковке указаны в соответствии с инструкциями по применению лекарственных препаратов.

Согласно сведениям с официального сайта в сети Интернет по адресу: <https://medp.spb.ru> ОАО «Фирма Медполимер» осуществляет производство изделий медицинского назначения и лекарственных средств - растворов аминокaproновой кислоты, глюкозы, натрия хлорида, Рингера, ацесоль и пр. в полимерных контейнерах; производством препаратов с МНН: Желатин не занимается.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что установленные Заказчиком требования в Документации к упаковке лекарственного средства с МНН: Желатин, не нарушают права ОАО «Фирма Медполимер» на реализацию изготавливаемой им продукции.

Заявителем не представлено доказательств, что может поставить препарат с теми качественными, функциональными и техническими характеристиками, но в иной упаковке, которая указана в Документации.

Все участники закупки имеют равные условия, при подаче заявки и могут предлагать к поставке товары, полностью соответствующие Документацию. В Документации также отсутствует требование о наличии товара у участника закупки на момент подачи заявки.

Участники закупки, являются участниками фармацевтического рынка и имеют возможность поставить любой препарат, соответствующий условиям закупки.

Следовательно, поставку лекарственного препарата, являющегося предметом закупки, может осуществить любое лицо.

С учетом вышеизложенного Заказчиком обеспечено равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также в действиях Заказчика отсутствует нарушение п.2 ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части создания участнику закупок преимущественных условий в

закупке.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ОАО «Фирма Медполимер» на действия заказчика ГАУЗ ККБСМП необоснованной.

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