

РЕШЕНИЕ № 1021/18

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителей ОГБУЗ «КУЙТУНСКАЯ РБ» (далее – заказчик) – <.....>;

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Висал» (далее – ООО «Торговый дом «Висал», заявитель);

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения Цефоперазон+Сульбактам, Ципрофлоксацин, Железа (III) гидроксид сахарозный комплекс, извещение № 0334300139518000082 (далее – электронный аукцион), в порядке, предусмотренном статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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» (далее – Регламент ФАС),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 21 августа 2018 года поступила жалоба заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона.

Заявитель указывает, что заказчиком в нарушение норм Федерального закона № 44-ФЗ, Постановления Правительства № 1380 по позициям №№ 1,3 Технического задания установлено требование о поставке лекарственного препарата с МНН «Цефоперазон+Сульбактам» с дозировками 2г.+ 2г., 0,25г.+0,25г. без установленной возможности поставки лекарственного препарата в кратной или некротной эквивалентной от указанной заказчиком дозировке.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 14 августа 2018 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334300139518000082, а также Документация о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения Цефоперазон+Сульбактам, Ципрофлоксацин, Железа (III) гидроксид сахарозный комплекс (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 394 364 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 указанной статьи, должны 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.

Функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики товара, а также перечень конкретных показателей товара, позволяющих определить соответствие закупаемых товаров установленным заказчиком требованиям, которые должны быть представлены участником закупки, указаны в части 3 документации о проведении электронного аукциона «Наименование и описание объекта закупки (Техническое задание)».

В соответствии с «Техническим заданием» к поставке требуются, в том числе, следующее лекарственное средство:

<u>№</u>	<u>Наименование товара (МНН)</u>	<u>Форма выпуска</u>	<u>Ед. изм.</u>	<u>Общее кол-во</u>
1	<u>Цефоперазон+Сульбактам</u>	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения <u>2 г+2 г*</u>	шт.	<u>200</u>
3	<u>Цефоперазон+Сульбактам</u>	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения <u>0.25 г+0.25 г*</u>	шт.	<u>100</u>

Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2017 года № 1380 утверждены «Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства РФ № 1380).

Так, подпунктом «б» пункта 2 Постановления Правительства РФ № 1380 установлено, что при описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указывают, в том числе **дозировку лекарственного препарата с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве** (например, при закупке таблетки с дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а также с **возможностью поставки лекарственного препарата в некрatных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта** (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности.

Вместе с тем, в соответствии с требованиями, установленными Постановлением Правительства РФ № 1380 эквивалентные дозировки лекарственного препарата не должны предусматривать необходимость делить таблетку, порошок или иную твердую лекарственную форму.

В Техническом задании документации об аукционе заказчик установил требования к качеству, техническим характеристикам товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Все характеристики товаров определяются исходя из нужд лечебного учреждения заказчика, непосредственно применяющего закупаемое лекарственное средство.

В зависимости от своих потребностей заказчик в документации об аукционе в праве установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара с учётом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Из системного толкования приведённых норм следует, что на сегодняшний день законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

В рассматриваемом деле указание заказчиком на необходимость поставки лекарственного препарата указанной дозировкой обусловлено спецификой назначения и способа его применения: указанный лекарственный препарат необходим для лечения пациентов с нарушением функций почек, а также для детей и беременных женщин и закупается в небольшом количестве для подобных экстренных случаев и является необходимой для надлежащего оказания медицинской помощи.

Первичным законодательным актом Российской Федерации в сфере охраны здоровья граждан, в целях исполнения которого осуществляются государственные закупки лекарственных средств, является Федеральный закон от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 323-ФЗ), согласно части 2 статьи 3 которого нормы об охране здоровья, содержащиеся в других федеральных законах, иных нормативных правовых актах Российской Федерации, законах и иных нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации, не должны противоречить нормам настоящего Федерального закона.

Пунктом 2 статьи 4 данного Федерального закона установлено, что одним из основных принципов охраны здоровья является приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Частью 2 статьи 98 Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ предусмотрена ответственность медицинских работников в соответствии с законодательством Российской Федерации за нарушение прав в сфере охраны здоровья, причинение вреда жизни и (или) здоровью при оказании гражданам медицинской помощи.

Учитывая, что лекарственные препараты оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к предмету закупок на поставку лекарственных средств, главным является достижение при лечении пациентов наилучшего

терапевтического эффекта и максимальное исключение любых нежелательных реакций.

Таким образом, медицинским учреждением в аукционной документации установлены требования к лекарственному препарату с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемой деятельности.

Вместе с тем, в нарушение положений Постановления Правительства РФ № 1380 заказчиком в документации о проведении электронного аукциона не установлена возможность изменения дозировки требуемых к поставке лекарственных средств, что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, подпункта «б» пункта 2 Постановления Правительства РФ № 1380.

Однако, Комиссией в ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявитель жалобы не представил доказательств, свидетельствующих о нарушении его прав и законных интересов установленными заказчиком требованиями, и свидетельствующих об ограничении его возможности на подачу заявки и принятие участия в данной закупке.

Кроме того, как следует из протокола рассмотрения первых частей заявок от 23 августа 2018 года и протокола подведения итогов электронного аукциона от 30 августа 2018 года, на участие в электронном аукционе поступило 3 заявки, победителем электронного аукциона признан заявитель жалобы - ООО «Торговый дом «Виал», что свидетельствует об отсутствии ограничения подачи заявок на участие в электронном аукционе со стороны заявителя жалобы и иных лиц и как следствие об отсутствии ограничения потенциальных участников закупки.

В соответствии с п. 3.35 Регламента ФАС комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, учитывая, что установленные Комиссией нарушения в действиях заказчика не нарушают права и законные интересы заявителя жалобы и не привели к ограничению числа участников закупки, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи заказчику предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Регламентом ФАС, Комиссия по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом «Виал» обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, подпункта «б» пункта 2 Постановления Правительства РФ № 1380;
3. Предписание по результатам рассмотрения жалобы не выдавать;
4. Направить копии решения сторонам по жалобе;
5. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта;
6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие)

заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>