

РЕШЕНИЕ

по делу № ЖС-104/2017

25.07.2017 г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 26.07.2017)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее - Амурское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе: Дегодьева А.С. – руководителя управления, председателя Комиссии; Парнищевой М.М. – начальника отдела контроля закупок; Ефановой В.Ю. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, в присутствии представителей от:

уполномоченного органа и государственного заказчика: (лицам, присутствующим на заседании разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудио- и видеозаписи заседания Комиссии Амурского УФАС России),

в отсутствие представителя заявителя (лицо о месте и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом),

рассмотрела поступившую 18 июля 2017 года в Амурское УФАС России от индивидуального предпринимателя Фомина Константина Викторовича (далее – ИП Фомин К.В.) жалобу на действия уполномоченного органа – управления государственного заказа Амурской области, государственного заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Амурской области "Амурская областная психиатрическая больница" (далее – ГБУЗ АО «АОПБ») при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов, объявленной извещением № 0123200000317001645 от 11.07.2017 на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru, 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» (далее – Закон о контрактной системе), а именно: неправомерного объединения в один лот, совместно с другими лекарственными средствами, лекарственного средства с международными непатентованным наименованием, у которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

Представители уполномоченного органа и государственного заказчика с доводами, заявленными в жалобе, не согласились. Представили письменные возражения, указанные возражения приобщены к материалам дела. Считают, что лекарственные препараты правомерно объединили в один лот, и положения постановления Правительства РФ от 17.10.2013 № 929 "Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими,

группировочными наименованиями» не могут быть применены ввиду того, что лекарственный препарат с МНН "Хлорпромазин" с формой выпуска «таблетки, покрытые пленочной оболочкой» выпускают два производителя – ПАО «Валента Фарм» и ОАО «Валента Фарм».

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, заслушав доводы сторон, исследовав материалы дела, установила следующее.

Уполномоченным органом – управлением государственного заказа Амурского области извещением № 0123200000317001645 от 11.07.2017 на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru, объявлено о проведении закупки в форме электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов.

Соответствующая информация размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Государственным заказчиком является – ГБУЗ АО «АОПБ».

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в сумме 428 840,65 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 20.07.2017 в 08:00, дата проведения аукциона в электронной форме – 24.07.2017.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе

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.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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. Положения настоящего пункта не применяются при определении поставщика лекарственных препаратов, с которым заключается государственный контракт в соответствии со статьей 111.4 настоящего Федерального закона.

Частью 2 Постановлением Правительства РФ от 17.10.2013 № 929 "Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями" установлено предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в размере 1 тыс. рублей, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка лекарственного средства с международным непатентованным наименованием (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

Следовательно, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает одну тысячу рублей, объединение в один лот лекарственного средства с международным непатентованным наименованием (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства, с другими лекарственными средствами, является ограничением количества участников закупки.

В разделе IV (описание объекта закупки) документации указанного аукциона уполномоченный орган указал следующие требования к закупаемым лекарственным средствам:

№ п/п	МНН	Характеристика	Значение характеристики
		Дозировка	50 *мг
		Кол. упаковке	№10**

1	Хлорпромазин	Лек. форма	Таблетки, покрытые пленочной оболочкой*
2	Хлорпромазин	Дозировка	25*мг
		Кол. упаковке	№10**
		Лек. форма	Таблетки, покрытые пленочной оболочкой*
		Кол. упаковке	№ 10**
		Лек. форма	р-р для внутривенного и внутримышечного введения*
4	Хлорпромазин	Дозировка	100* мг
		Кол. упаковке	№10**
		Лек. форма	Таблетки, покрытые пленочной оболочкой*
		Кол. упаковке	№50**
		Лек. форма	Таблетки*

Частью 3 статьи 33 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" определено, что порядок ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения и порядок ведения государственного реестра лекарственных средств для ветеринарного применения утверждаются соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Порядок ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения (далее – Порядок) установлен Приказом Минздрава России от 09.02.2016 № 80н "Об утверждении порядка ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения".

Согласно пункту 2 Порядка государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения является федеральной информационной системой, содержащей сведения о лекарственных препаратах для медицинского применения, прошедших государственную регистрацию, фармацевтических субстанциях, входящих в состав лекарственных препаратов для медицинского применения, и фармацевтических субстанциях, произведенных для реализации.

В пункте 11 Порядка установлено, что государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения публикуется на официальном сайте Министерства здравоохранения Российской Федерации в сети Интернет и обновляется ежедневно с сохранением размещения на указанном сайте всех предыдущих редакций реестровых записей.

По данным Государственного реестра лекарственных средств на территории Российской Федерации лекарственному препарату с МНН "Хлорпромазин" с формой выпуска «таблетки, покрытые пленочной оболочкой», с дозировкой 25 мг, 50 мг и 100 мг соответствует единственное торговое наименование – аминазин, **регистрационный номер удостоверения - ЛП-002617**, наименование держателя или владельца регистрационного удостоверения лекарственного препарата – публичное акционерное общество "Валента Фармацевтика" (ПАО "Валента Фарм"), страна держателя или владельца регистрационного удостоверения – Россия.

Довод уполномоченного органа о том, что ОАО «Валента Фарм» и ПАО «Валента Фарм» разные юридические лица несостоятелен, ввиду того что 10 июля 2016 год решением общего собрания акционеров ОАО «Валента Фарм» утвержден новый Устав, содержащий новое фирменное наименование общества (ПАО «Валента Фарм»)(информация с официального сайта общества).Указанное изменение в организационно-правовой форме юридического лица подтверждается также выпиской из ЕГРЮЛ.

Согласно извещению № 0123200000317001645 от 11.07.2017 начальная (максимальная) цена контракта составляет 428 840,65 рублей.

Таким образом, в состав предмета закупки включено психотропное лекарственное средство с МНН "Хлорпромазин", которому соответствует единственное торговое наименование, а начальная (максимальная) цена контракта превышает 1 тыс. рублей. В силу изложенного, закупка лекарственного препарата с МНН "Хлорпромазин" с формой выпуска «таблетки, покрытые пленочной оболочкой», с дозировкой 25 мг, 50 мг и 100 мг должна проводиться путем проведения отдельных торгов.

В нарушение требования пункта 1 части 1, пункта 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, при проведении рассматриваемой закупке неправомерно объединено в один лот, совместно с другими лекарственными средствами лекарственное средство с международными непатентованным наименованием, в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

Согласно извещению № 0123200000317001645 от 11.07.2017, предметом закупки является поставка лекарственных препаратов хлорпромазин и трифлуоперазин.

Распоряжением правительства Российской Федерации от 28 декабря 2016 года № 2885-р утвержден перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для медицинского применения на 2017 год.

В указанный перечень входят лекарственные средства хлорпромазин (код АТХ - N05AA) и трифлуоперазин (код АТХ - N05AB).

Постановление правительства Российской Федерации от 30 ноября 2015 года № 1289 устанавливает ограничения и условия допуска, происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных

государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В извещении № 0123200000317001645 от 11.07.2017 и в пункте 33 информационной карты аукционной документации закупки, предметом которой является поставка лекарственных препаратов не установлены условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Таким образом, в нарушение требований пункта 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, уполномоченным органом в документации и в извещении о проведении данного аукциона не предусмотрено ограничений и условий допуска товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в порядке, предусмотренном Постановлением Правительства РФ № 1289.

Указанные нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрев жалобу ИП Фомина К.В., руководствуясь пунктом 1 части 3, части 15 статьи 99, части 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, 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», Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ИП Фомина обоснованной.

2. Признать в действиях уполномоченного органа – управления государственного заказа Амурской области, государственного заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Амурской области "Амурская областная психиатрическая больница" нарушения:

- пункта 1 части 1, пункта 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, в части неправомерного объединения в один лот, совместно с другими лекарственными средствами лекарственное средство с международными непатентованным наименованием, в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства;

- пункта 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, в части неустановления ограничений и условий допуска товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в порядке, предусмотренном Постановлением Правительства РФ № 1289.

3. Выдать уполномоченному органу и государственному заказчику предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждения административного производства.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии: А.С.Дегодьев

Члены Комиссии: М.М. Парнищева

В.Ю. Ефанова