ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 012/04/7.30-118/2019

17 мая 2019 года г.
Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти _____, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица _____, по факту утверждения аукционной документации на поставку лекарственного препарата «Паклитаксел» № 0308200003019000034, не соответствующей требованиям пункта 1 части 1 статьи 64 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), ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), в отсутствие _____, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения материалов дела (письмо от 08.05.2019, вх. № 5038),

УСТАНОВИЛА:

11.04.2019 государственным инспектором отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России в отношении _____. составлен протокол об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за утверждение аукционной документации, не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Поводом для возбуждения настоящего административного дела в соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужила информация, изложенная в решении Комиссии Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок от 12.03.2019 по делу № 012/06/106-56/2019.

В соответствии с приказом главного врача государственного бюджетного учреждения Республики Марий Эл «Республиканский онкологический диспансер» от 13.02.2019 № 67 принято решение о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата «Паклитаксел».

Заказчиком данной закупки является государственное бюджетное учреждение Республики Марий Эл «Республиканский онкологический диспансер» (далее – заказчик, Учреждение).

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Извещение о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата «Паклитаксел» № 0308200003019000034 размещено в ЕИС 18.02.2019.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 5 256 829,50 рублей.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 указанного закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Требования к объекту закупки определены заказчиком в техническом задании.

В соответствии с техническим заданием (часть II аукционной документации) функциональные, качественные и количественные характеристики товара должны соответствовать требованиям, изложенным в таблице.

<table>
<tr><td rowspan="2">МНН</td><td colspan="2">Описание объекта закупки, количество товара, показатели, позволяющие определить соответствие товара потребностям заказчика</td><td rowspan="2">Обоснование включения показателя в описание объекта закупки</td></tr>
<tr><td>Наименование характеристики</td><td>Значение характеристики</td></tr>
<tr><td rowspan="4">Паклитаксел</td><td>Лекарственная форма</td><td>Концентрат для приготовления раствора для инфузий</td><td>Соответствует КТРУ (ЕСКЛП)</td></tr>
<tr><td>Дозировка</td><td>6 мг/мл</td><td>Соответствует КТРУ (ЕСКЛП)</td></tr>
<tr><td>Количество</td><td colspan="2">34 950 мл</td></tr>
<tr><td>Дополнительные требования*</td><td colspan="2">Объем наполнения первичной упаковки – 23,3 мл и (или) 25 мл</td></tr>
</table>

* В соответствии с п.6 особенностей описания лекарственных препаратов постановления Правительства РФ от 15.11.2017 № 1380 установлены дополнительные требования к объекту закупки, обусловленные следующим:

1) вводимая доза препарата рассчитывается индивидуально на основании площади тела пациента. С учетом того, что инструкции по применению препарата не содержат информации о стабильности веществ, возможности хранения вскрытых упаковок препарата, неиспользуемые остатки лекарственного средства не подлежат хранению и применению.

2) наличие различных объемов наполнения первичных упаковок лекарственного препарата позволяют оптимально и эффективно расходовать средства, направляемые на обеспечение лекарственными препаратами, минимизировать неиспользуемые остатки лекарственных средств.

Минимальный остаточный срок годности товара на момент поставки должен составлять:

- в случае общего срока годности лекарственного препарата до 1,5 лет (верхняя граница не входит в указанный диапазон) - не менее 7 месяцев;

- в случае общего срока годности лекарственного препарата от 1,5 лет до 2 лет (верхняя граница не входит в указанный диапазон) - не менее 10 месяцев;

- в случае общего срока годности лекарственного препарата 2 года и более - не менее 12 месяцев.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе при закупке лекарственных средств, документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования (далее – МНН) 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, пунктом 3 части 2 статьи 83.1 Закона о контрактной системе вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Согласно письму ФАС России от 03.02.2016 № АД/635/16 «О взаимозаменяемости лекарственных препаратов» МНН лекарственного препарата в силу федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» является функциональной характеристикой лекарственного препарата и определяет потребность заказчика. При этом указание МНН или при его отсутствии химического или группировочного наименования лекарственного препарата, лекарственной формы и дозировки (с указанием возможности поставки эквивалента) является необходимым и достаточным условием идентификации лекарственного препарата.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 15.11.2017 №1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Особенности описания лекарственных препаратов) при описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, указывают:

а) лекарственную форму препарата, включая в том числе эквивалентные лекарственные формы, за исключением описания лекарственной формы и ее характеристик, содержащихся в инструкциях по применению лекарственных препаратов и указывающих на конкретного производителя (например, описание цвета, формы, вкуса и др.);

б) 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 некратных 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;

в) остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени (например, «не ранее 1 января 2020 г.» или «не менее 12 месяцев с даты заключения контракта» и др.).

При этом, в соответствии с подпунктом «в» пункта 5 Особенностей описания лекарственных препаратов при описании объекта закупки **не допускается** указывать объем наполнения первичной упаковки лекарственного препарата, за исключением растворов для инфузий.

Согласно пункту 6 Особенностей описания лекарственных препаратов описание объекта закупки может содержать указание на характеристики, предусмотренные подпунктами «в» - «и» пункта 5 указанного документа, в случае, если не имеется иной возможности описать лекарственные препараты. При этом документация о закупке должна содержать:

а) обоснование необходимости указания таких характеристик;

б) показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых лекарственных препаратов установленным характеристикам и максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В рассматриваемом случае предметом закупки является препарат «Паклитаксел» с лекарственной формой «концентрат для инфузий», а не раствор.

Заказчиком в техническом задании установлены дополнительные требования к объекту закупки, а именно объем наполнения первичной упаковки – 23,3 мл и (или) 25 мл.

В качестве обоснования необходимости установления подобных дополнительных требований указано следующее:

1) вводимая доза препарата рассчитывается индивидуально на основании площади тела пациента. С учетом того, что инструкции по применению препарата не содержат информации о стабильности веществ, возможности хранения вскрытых упаковок препарата, неиспользуемые остатки лекарственного средства не подлежат хранению и применению.

2) наличие различных объемов наполнения первичных упаковок лекарственного препарата позволяют оптимально и эффективно расходовать средства, направляемые на обеспечение лекарственными препаратами, минимизировать неиспользуемые остатки лекарственных средств.

Вместе с тем, приведенное в аукционной документации обоснование не содержит обоснования потребностей заказчика в использовании в своей

работе флаконов с объемом наполнения 23,3 мл и (или) 25 мл, а также невозможности использования флаконов большего либо меньшего объема при условии соблюдения необходимой заказчику дозировки, лекарственной формы и количества препарата.

В частности, обоснование заказчика не содержит каких-либо расчетов, иных сведений, указывающих на необходимость использования в целях удовлетворения потребностей заказчика флаконов с объемом наполнения исключительно 23,3 мл и (или) 25 мл.

Более того, в соответствии с информацией из государственного реестра лекарственных средств (https://grls.rosminzdrav.ru/) на территории Российской Федерации в рамках международного непатентованного наименования «Паклитаксел» в лекарственных формах «концентрат для приготовления раствора для инфузий» зарегистрированы различные лекарственные препараты: Целиксел (АО «Фармасинтез-Норд», Россия), Паклитаксел-ЛЭНС® (ООО «Верофарм», Россия), Паклитаксел-Тева (Тева Фармацевтические предприятия Лтд, Израиль), Таксакард (ЗАО «Биокард», Россия), Паклитаксел (РУП «Белмедпрепараты», Республика Беларусь), Паклитаксел (ООО «Джадас Экспоим», Россия) и так далее.

Все указанные препараты выпускаются в дозировке **6 мг/мл** во флаконах с различным наполнением, например, 16.7 мл, 35 мл, 41.7 мл, 43.3 мл, 43.4 мл, 50 мл и более, что свидетельствует о многообразии рынка и возможности предложения потенциальными участниками закупки лекарственного препарата «Паклитаксел» в любом из указанных вариантов наполнения флакона при условии соблюдения общего количества требуемого к поставке препарата (34 950 мл).

На основании вышеизложенного, положения аукционной документации сформированы с нарушением положений пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Следовательно, утвержденная документация данного электронного аукциона не соответствовала требованиям Закона о контрактной системе.

Датой совершения административного правонарушения является 15.02.2019 (дата утверждения аукционной документации).

Местом совершения административного правонарушения является: _____ (адрес местонахождения ГБУ РМЭ «РОД»).

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Документация электронного аукциона номер <...> на поставку лекарственного препарата «Паклитаксел» утверждена _____ 15.02.2019.

В соответствии с приказом от 02.09.2010 № 47-А-ЛС _____ переведен на должность _____.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика _____ имеется нарушение, выразившееся в утверждении документации об электронном аукционе номер <...> на поставку лекарственного препарата «Паклитаксел» с нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, а как следствие состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются: документация об электронном аукционе № 0308200003019000034, решение Комиссии Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок по делу № 012/06/106-56/2019 от 12.03.2019, а также иные материалы дела.

Разрешая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную

ответственность.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения _____, правонарушение признано совершенным по неосторожности. _____ не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, является формальным, квалификация действий _____ не зависит от наличия или отсутствия последствий совершенного правонарушения.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Кроме того, должностным лицом исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21

постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное _____ не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных последствий правонарушения, а в игнорировании должностным лицом требований законодательства и невыполнении своих публично-правовых обязанностей в сфере закупок для обеспечения государственных нужд.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного _____

Существенный вред общественным отношениям выразился в пренебрежительном отношении к публичным отношениям.

Кроме того, принцип неотвратимости административной ответственности предполагает, что установление и применение административной ответственности должно обеспечивать наказание всех лиц, совершивших административные правонарушения.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение

административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Освобождение _____ от административной ответственности с объявлением устного замечания не будет отвечать целям административного наказания, предусмотренными статьей 3.1 КоАП РФ.

Таким образом, оценив конкретные обстоятельства дела, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении настоящего административного дела отсутствуют.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо _____ виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Назначить _____ административное наказание в соответствии с санкцией части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ в виде штрафа в размере 3000 (трех тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

Код бюджетной классификации: 161 1 16 33020 02 6000 140;

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России;

ИНН: 1215026787;

КПП: 121501001;

получатель – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России);

банк получателя: Отделение - НБ Республика Марий Эл;

БИК: 048860001;

р/счёт: 40101810922020016001;

код ОКТМО: 88701000;

УИН 16100500000000082629.