

## Решение № 05-6/1-221-2016

21 декабря 2016 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок;

члены Комиссии:

Михеев А.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Шибанов Я.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Виноградова Ю.Д. – специалист –эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области (далее – Уполномоченный орган): \*\*\*

- Министерства здравоохранения Тверской области (далее – Министерство): \*\*\*

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Сервис - Фарм» (далее – Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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 – Закон) и Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

## УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 14.12.2016 поступила жалоба Общества, полагающего, что положения документации об электронном аукционе на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП (извещение от 07.12.2016 № 0136200003616009892) не соответствуют Закону в части описания объекта закупки.

Представитель Заказчика считает доводы, изложенные в жалобе несостоятельными, а жалобы не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения по существу жалобы.

Представитель Уполномоченного органа поддержал доводы Заказчика.

На дату рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

07.12.2016 Уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение № 0136200003616009892 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 210 720, 20 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона 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.

Согласно пункту 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.

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:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 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;

б) 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 Техническом задании документации об аукционе требования к закупаемому лекарственному препарату установлены следующим образом (в форме таблицы):

№ п/п	МНН	Лекарственная форма, дозировка	Расфасовка	Ед. измерения	Количество
1	Эпоэтин альфа	раствор для внутривенного и подкожного введения 2 тыс. МЕ	№6	упаковка	395

*Участник закупки **не может предложить расфасовку лекарственных средств больше указанной** в Заказе на поставку, а также **иную дозировку** лекарственного(ых) средства(в) и **иную лекарственную форму**, за исключением случаев, предусмотренных настоящей инструкцией.*

*Участник закупки в своей Заявке **может предложить меньшую фасовку***

**лекарственных средств**, но кратную указанной в Заказе на поставку, пересчитав объем поставки.

Спорным требованием Общество считает требование о запрете поставки товара с большим показателем вторичной упаковки (расфасовки); данное требование не является требованием к самому лекарственному средству, не является также требованием к его лекарственной форме, дозировке.

Комиссия считает, что поскольку объектом закупки являются лекарственные средства, заказчик при установлении требований к таким лекарственным средствам должен руководствоваться, прежде всего, требованиями пункта 6 части 1 статьи 33 Закона - документация об аукционе должна содержать указание на МНН лекарственных средств, на дозировку и на количество лекарственного средства; иные характеристики лекарственных препаратов, не влияющие на терапевтические свойства лекарственных средств, заказчик устанавливать не вправе.

Указанная позиция согласуется с разъяснениями ФАС России от 18.05.2015 № АК/24046/15, на которые в своей жалобе ссылается Общество, а также с правовой позицией Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда и Арбитражного суда Северо-Западного округа изложенной соответственно в постановлениях от 06.07.2016 и от 08.11.2016 по делу № А66-16581/2015, в которых, в частности, указано следующее: *«Лекарственные препараты с одинаковыми МНН, взаимозаменяемыми лекарственными формами, взаимозаменяемыми дозировками и разными торговыми наименованиями следует относить к взаимозаменяемым лекарственным препаратам.*

*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».*

В данном случае уполномоченный орган, заказчик, установив в документации об аукционе требования не к лекарственным средствам, а к расфасовке лекарственного средства, фактически исключили возможность участия в аукционе тех участников закупки, которые могли предложить к поставке товар с тем же МНН, дозировкой, терапевтическим свойством.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что уполномоченный орган и заказчик, указав в документации об аукционе в электронной форме требования ко вторичной упаковке лекарственного средства, нарушили требования пунктов 1 и 6 части 1 статьи 33 Закона, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона.

Следовательно, жалоба Общества является обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Сервис-Фарм» обоснованной.
2. Признать Министерство здравоохранения Тверской области и Министерство имущественных и земельных отношений Тверской области нарушившими требования пунктов 1 и 6 части 1 статьи 33, 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».
3. Выдать Министерству здравоохранения Тверской области, Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.

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

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-221-2016**

#### **об устранении нарушений в сфере закупок**

21 декабря 2016 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок;

члены Комиссии:

Михеев А.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Шибанов Я.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Виноградова Ю.Д. – специалист –эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области: \*\*\*

- Министерства здравоохранения Тверской области: \*\*\*

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Сервис - Фарм»,

на основании решения от 21.12.2016 по делу № 05-6/1-221-2016 и в соответствии с частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

**предписывает:**

**В срок до 16.01.2017:**

1. Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области и аукционной комиссии отменить протоколы, сформированные в ходе осуществления закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП (извещение от 07.12.2016 № 0136200003616009892);
2. Оператору электронной площадки обеспечить Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области и аукционной комиссии возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания, отменить протокол проведения аукциона, при этом вернуть поданные заявки на участие в электронном аукционе участникам закупки; разблокировать денежные средства, предусмотренные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе; уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в Аукционе, об отмене протоколов, сформированных в ходе осуществления закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП (извещение от 07.12.2016 № 0136200003616009892);
3. Министерству здравоохранения Тверской области и Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области внести изменения в документацию об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП (извещение от 07.12.2016 № 0136200003616009892) в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и с учетом выводов, изложенных в решении Комиссии Тверского УФАС России от 21.12.2016 по делу № 05-6/1-221-2016, продлив срок подачи заявок на участие в электронном аукционе и продолжив процедуру проведения такого электронного аукциона в установленном порядке;
4. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 3 настоящего предписания;
5. Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области, Министерству здравоохранения Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной площадки в срок до **23.01.2017** представить в Тверское

УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников закупок.

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