

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Мамонт Фарм» (вх. № 014832-16 от 25.10.2016 г.)

о нарушении законодательства о закупках

01.11.2016 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Мамонт фарм» (далее – Заявитель) на действия Министерства здравоохранения Пермского края (далее - Заказчик), Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края (далее – Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата (Будесонид+Формотерол, порошок) (извещение № 0156200009916000508),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156200009916000508 Заказчиком, Уполномоченным органом проводился электронный аукцион на поставку лекарственного препарата (Будесонид+Формотерол, порошок).

По мнению Заявителя, нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о закупках) нарушены действиями Заказчика, Уполномоченного органа.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «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, установлено следующее.

Требования к поставляемому товару установлены Заказчиком в разделе V «Техническое задание (Спецификация) на поставку товара.

Так, к поставке требуются следующие препараты:

№ п/п	Международное непатентованное наименование, лек. Форма,	Свойства	Кол-во уп.
-------	---	----------	------------

	дозировка, упаковка*		
1	Будесонид+Формотерол, порошок для ингаляций дозированный, 160мкг+4.5мкг/доза, 60доз, n1	В инструкции по применению: отсутствие противопоказаний для применения детям в возрасте старше 6 лет	28 000
2	Будесонид+Формотерол, порошок для ингаляций дозированный, 80мкг+4.5мкг/доза, 60доз, n1	В инструкции по применению: отсутствие противопоказаний для применения детям в возрасте старше 6 лет	3 130

Как установлено в ходе рассмотрения жалобы и подтверждено представителем Заказчика, заявленным требованиям соответствует исключительно лекарственный препарат Симбикорт Турбухалер производства «АстраЗенека АБ» Швеция.

Антимонопольным органом установлено, не оспаривается Заявителем, что препарат Симбикорт Турбухалер в количестве 3 130 упаковок закупается исключительно для лечения детей, поскольку в инструкции по применению только этого препарата указано на отсутствие соответствующих противопоказаний.

Как следствие, требование, содержащееся в позиции 2, Заявителем не оспаривается.

Вместе с тем, представитель Заявителя указывает, что в случае отсутствия в Техническом задании требования «В инструкции по применению: отсутствие противопоказаний для применения детям в возрасте старше 6 лет» к поставке по позиции 1 могут быть предложены зарегистрированные в установленном порядке лекарственные препараты Формисонид-натив производства ООО «Натива», Россия и ДуоРесп Спиромакс, производства Тева, Ирландия.

Представитель Заказчика пояснила, что препарат в количестве 28 000 упаковок закупается как для лечения детей, так и для лечения взрослых. Потребность в препарате с отсутствием заявленных противопоказаний обосновывает возможностью самостоятельного формирования объекта закупки Заказчиком исходя из потребностей последнего, указывает на то, что большинство взрослых больных бронхиальной астмой и хронической обструктивной болезнью легких имеют существенное ограничение воздушного потока, что создает препятствие для эффективного применения ингаляционных лекарственных препаратов, накладывает дополнительные требования к ингаляционному устройству, указывает также, что в настоящее время одним из лучших и эффективных ингалирующих устройств является Турбухалер, который используется компанией Астра Зенека для доставки препарата, что существенно увеличивает его эффективность.

Оценив представленные доказательства, документы, имеющиеся в деле, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений представителя Заказчика, Комиссия находит доводы жалобы в данном случае подлежащими удовлетворению.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о закупках, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта

закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о закупках, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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.

В соответствии с ч.2 ст.33 Закона о закупках, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна 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.

Согласно ч.3 ст.33 Закона о закупках, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В соответствии с п.6 ч.1 ст.33 Закона о закупках Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе, следующим правилом:

- 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.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Федеральный закон № 61-ФЗ) лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти и включены в государственный реестр лекарственных средств (далее – ГРЛС), являющийся федеральной информационной системой (<http://grls.rosminzdrav.ru/>).

В ГРЛС содержится полная информация о каждом зарегистрированном лекарственном препарате, в том числе международное непатентованное наименование (далее – МНН), торговое наименование, дозировка, форма выпуска и др.

Комиссия отмечает, что согласно ГРЛС заявленным характеристикам, за исключением отсутствия в инструкции по применению соответствующих противопоказаний, соответствуют следующие лекарственные препараты: Формисонид-натив производства ООО «Натива», Россия и ДуоРесп Спиромакс, производства Тева, Ирландия, в инструкциях по применению которых указаны противопоказания: возраст до 18 лет, детский возраст до 18 лет, соответственно.

Антимонопольный орган находит заслуживающим внимания довод подателя жалобы о том, что Заказчиком по позиции 1 не осуществляется закупка всего объема лекарственных препаратов именно для лечения детей. Более того, как указано выше, представителем Заказчика не оспаривается то, что часть препарата закупается и для лечения взрослых.

Из приведенных выше норм Закона о закупках следует, что действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование Заказчиком объекта закупки, исходя из целей осуществления закупки и потребностей последнего. В частности, при описании объекта закупки Заказчик вправе указывать такие параметры к товарам, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающими количество

потенциальных участников закупок.

В рассматриваемом случае, с учетом изложенного выше, Комиссия Пермского УФАС России пришла к выводу, что путем установления спорных требований по позиции 1, Заказчик, Уполномоченный орган ограничили потенциальный круг участников закупки, и, как следствие, нарушили положения п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках, поскольку зарегистрированные в установленном порядке иные лекарственные препараты, соответствующие требованиям эффективности, безопасности и качества, к поставке предложены быть не могут, необходимость же обеспечения лекарственным препаратом в спорной дозировке, указанной в позиции 1 для лечения определенной категории пациентов, а именно, детей с 6 до 18 лет, Заказчиком не доказана.

В действиях должностных лиц имеются признаки правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ч.4.1 ст.7.30 КоАП РФ.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мамонт фарм» на действия Министерства здравоохранения Пермского края, Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края при проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата (Будесонид+Формотерол, порошок) (извещение № 0156200009916000508) обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушение требований п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках, выявленное в ходе рассмотрения жалобы.
3. В целях устранения выявленных нарушений, выдать предписание Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки.
4. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика, Уполномоченного органа к административной ответственности за нарушение требований Закона о закупках.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

01.11.2016 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

на основании решения по жалобе ООО «Мамонт фарм» на действия Министерства здравоохранения Пермского края (далее – Заказчик), Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края (далее – Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата (Будесонид+Формотерол, порошок) (извещение № 0156200009916000508),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. В целях устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», допущенных Заказчиком, Уполномоченным органом, Заказчику, Уполномоченному органу внести изменения в документацию об электронном аукционе на поставку лекарственного препарата (Будесонид+Формотерол, порошок) (извещение № 0156200009916000508), с учетом решения Комиссии от 01.11.2016 г. по настоящей жалобе и требований законодательства Российской Федерации о закупках, вернуть заявки участникам электронного аукциона.
2. Заказчику, Уполномоченному органу продлить срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии требованиями Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Заказчику, Уполномоченному органу разместить на электронной площадке информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе. Оператору электронной площадки обеспечить Заказчику, Уполномоченному органу возможность размещения указанной информации.
4. Оператору электронной площадки разместить на электронной площадке информацию о новом времени проведения электронного аукциона.
5. В срок до 22.11.2016 г. Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки исполнить пункты 1 – 4 настоящего предписания соответственно.
6. В срок до 23.11.2016 г. Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки представить в Пермское УФАС России документальное подтверждение исполнения настоящего предписания.

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

Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.