

Решение № 055/07/3-462/2024

об оставлении жалобы без рассмотрения

21.05.2024

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя Омского УФАС России, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу акционерного общества «Биокад» (далее – АО «Биокад», Заявитель) на действия акционерного общества «Аптечная сеть «Омское лекарство» (далее – АО «Аптечная сеть «Омское лекарство», Общество, Заказчик, Ответчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку лекарственного препарата Арфлейда для нужд Министерства здравоохранения Омской области для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг (извещение № 32413575629 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – аукцион, закупка),

при участии представителя Заявителя: <...> (доверенность № В/2024-РА-199 от 22.03.2024, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Ответчика: <...> (доверенность б/н от 15.05.2024, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность б/н от 15.05.2024, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 13.05.2024 № 4308-ЭП/24), который полагает, что положения документации о закупке противоречат нормам Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). В обоснование своей позиции АО «Биокад» указывает следующее.

Объектом закупки является поставка лекарственного препарата Арфлейда® для нужд Министерства здравоохранения Омской области для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг.

Из указанного следует, что Заказчик осуществляет закупку лекарственного препарата по торговому наименованию без сопровождения словами «или эквивалент».

Согласно информации из Государственного реестра лекарственных средств (далее – ГРЛС) единственным производителем лекарственного препарата с торговым наименованием Арфлейда® является АО «Р-Фарм». В ГРЛС также зарегистрированы лекарственные препараты с международным непатентованным наименованием (далее – МНН) пембролизумаб иных производителей.

Согласно перечню взаимозаменяемых лекарственных препаратов, размещенному на официальном сайте (<https://grls.rosminzdrav.ru/Default.aspx>), лекарственные препараты с торговыми наименованиями Арфлейда®, Пемброриа®, Китруда® являются взаимозаменяемыми. Справочные сведения об эквивалентных лекарственных формах и кратных дозировках лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, также размещены на сайте ЕСКЛП по адресу <https://esklp.egisz.rosminzdrav.ru> в разделе «Группы взаимозаменяемости ЛП» (перечни формируются и утверждаются Минздравом России).

С учётом имеющейся информации о существующих эквивалентах Заказчиком должен быть обеспечен равный недискриминационный доступ участникам закупок, предлагающим к поставке лекарственные препараты с МНН пембролизумаб с отличным от «Арфлейда®» торговым наименованием.

Следовательно, установление Заказчиком в описании объекта закупки поставки препарата исключительно с конкретным наименованием без использования слов «или эквивалент» при наличии в перечне взаимозаменяемых лекарственных препаратов и государственном реестре предельных отпускных цен взаимозаменяемого препарата нарушает пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, подпункт 4 пункта 4 статьи 47 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Аптечная сеть «Омское

лекарство».

На основании изложенного, АО «Биокад» просит признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику предписание об устранении нарушений, при наличии оснований принять решение о привлечении должностного лица к административной ответственности.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 14.05.2024 № АБ/2618/24 Заказчиком представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов (вх. от 15.05.2024 № 4392/24).

На заседании Комиссии 21.05.2024 представители Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласились, высказались согласно возражениям, представленным в материалы настоящего дела, отметив следующее.

По результатам электронного аукциона на «Оказание услуг по организации обеспечения граждан лекарственными препаратами и изделиями медицинского назначения, в соответствии с перечнем групп населения и категорий заболеваний, при амбулаторном лечении которых лекарственные препараты и изделия медицинского назначения отпускаются по рецептам врачей бесплатно и с 50-процентной скидкой, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июля 1994 г. № 890 «О государственной поддержке развития медицинской промышленности и улучшении обеспечения населения и учреждений здравоохранения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения» (Реестровый номер 233895) (извещение № 0852500000123003501 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») между АО «Аптечная сеть «Омское лекарство» и Министерством здравоохранения Омской области 02.01.2024 заключен государственный контракт № 2550307931024000005.

Закупка лекарственного препарата Арфлейда осуществлялась для обеспечения исполнения данного государственного контракта, что указывалось в извещении и документации.

В закупке Заказчик руководствовался подпунктом «в» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, указывая торговое наименование без использования слова «эквивалент», что не является нарушением законодательства.

Также Общество обращает внимание, что Заявитель не исчерпал все возможности для разъяснения документации в виде подачи запроса на разъяснение. Кроме того, закупка проводилась с ограничением – участниками могли быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. По официальным данным ФНС Заявитель не является субъектом малого и среднего предпринимательства, что свидетельствует о

невозможности АО «Биокад» быть участником и победителем данной закупки.

На основании изложенного, Ответчик просит признать жалобу необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 06.05.2024 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» АО «Аптечная сеть «Омское лекарство» размещено извещение и документация о проведении аукциона.

Согласно извещению № 32413575629 и документации о проведении аукциона заявки на участие в закупке принимались с 06.04.2024 до 14.05.2024 07:00 (время московское). Дата рассмотрения первых частей заявок – 14.05.2024. Дата проведения аукциона – 20.05.2024. Начальная (максимальная) цена договора 29 833 155,0 руб., в т.ч. НДС.

В соответствии с протоколом № 3080087-1 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 14.05.2024 на участие в закупке поступила одна заявка, по результатам рассмотрения которой участник были допущены к участию в аукционе.

Из протокола № 3080087-2 рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 16.05.2024, следует, что закупка признана несостоявшейся, ООО «Сибирский лекарь» допущено к участию и признано победителем аукциона.

Уведомлением Омского УФАС России от 14.05.2024 № АБ/2618/24 аукцион приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия принимает решение **об оставлении жалобы без рассмотрения**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в

случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных названной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Частью 13 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Из извещения и документации о проведении аукциона, а также информации, размещенной на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», следует, что участниками оспариваемого аукциона могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Комиссией установлено, что согласно сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства на официальном сайте ФНС России в сети «Интернет» (<https://ofd.nalog.ru/>), АО «Биокад» (ИНН 5024048000) не включено в указанный реестр.

Таким образом, АО «Биокад» не относится к субъектам малого и среднего предпринимательства, соответственно, у Заявителя отсутствуют правовые

основания участвовать в аукционе и стать его победителем, в связи с чем, обжалуемыми действиями Заказчика права и законные интересы не могут быть нарушены, при таких обстоятельствах Комиссия оставляет жалобу Заявителя без рассмотрения.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу акционерного общества «Биокад» (ИНН 5024048000, ОГРН 1025002867196, юридический адрес: 198515, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. поселок Стрельна, ул. Связи, д. 38, стр. 1, помещ. 89) на действия акционерного общества «Аптечная сеть «Омское лекарство» (ИНН 5501217490, ОГРН 1095543010672, юридический адрес: 644050, Омская область, г. Омск, пр-кт Мира, д. 40) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку лекарственного препарата Арфлейда для нужд Министерства здравоохранения Омской области для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг (извещение № 32413575629 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»), без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 14.05.2024 № АБ/2618/24.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>