

31 августа 2017 года

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителей ОГБУЗ «Зиминская городская больница» (далее – заказчик) – <.....>;

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы ООО «Торговый дом «Виал» (далее – заявитель);

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов, извещение № 0334300056417000147 (далее – электронный аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 24 августа 2017 года поступила жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

Заявитель указывает, что установленным заказчиком требованиям к поставке лекарственного средства «Цефоперазон+Сульбактам» дозировкой 1,5 г + 1,5 г соответствует единственный лекарственный препарат под торговым наименованием «Сульмаграф», что противоречит нормам Федерального закона №44-ФЗ, влечет ограничение количества участников закупки, поскольку исключает возможности поставки иных, эквивалентных данному препарату лекарственных препаратов.

Кроме того, заявитель указывает, что заказчиком допущено нарушение пункта 6 части 1 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 17 августа 2017 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334300056417000147, а также Документация о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 299 535 руб. 50 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 указанной статьи, должны 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.

Из указанных норм следует, что заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. Федеральным законом № 44-ФЗ не предусмотрены ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товарам.

Данные требования установлены заказчиком в части III «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание)» документации об электронном аукционе, в которой указаны показатели определения соответствия объекта закупки потребностям заказчика и показатели, значения которых не могут изменяться.

Согласно указанным положениям документации об электронном аукционе заказчику требуется поставить лекарственное средство под МНН «Цефоперазон+Сульбактам» со следующими характеристиками: «Порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1,5 г + 1,5 г, флаконы, № 1».

Комиссия не усматривает в оспариваемых требованиях к дозировке лекарственного препарата нарушений названных норм и иных положений Федеральным законом № 44-ФЗ.

В Техническом задании документации об аукционе заказчик установил требования к качеству, техническим характеристикам товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Все характеристики товаров определяются исходя из нужд лечебного учреждения заказчика, непосредственно применяющего закупаемое лекарственное средство.

В зависимости от своих потребностей заказчик в документации об аукционе вправе установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара с учётом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Кроме того, законом не предусмотрено ограничений по включению в аукционную документацию требований к товару, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару.

Из системного толкования приведённых норм следует, что на сегодняшний день законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

В рассматриваемом деле указание заказчиком на необходимость поставки лекарственного препарата определенной дозировки обусловлено спецификой назначения и способа его применения: такая доза обусловлена его потребностями, позволяет достичь необходимого медицинского эффекта и обеспечивает эффективное расходование бюджетных средств, поскольку приводит к минимизации использования расходных материалов и утилизируемых излишков лекарственного препарата.

В Иркутское УФАС России представлена Аналитическая справка по лекарственному препарату «Сульмовер».

Согласно данной аналитической справке лекарственный препарат «Сульмовер», обладающий увеличенной дозировкой в 3 г (цефоперазона натрия 1,5 г + сульбактама натрия 1,5 г), позволяет достичь концентрации действующего вещества в брюшной полости, кишечнике, печени, желчи, поджелудочной железе, превышающей соответствующие показатели по препаратам с меньшей дозировкой, что гарантированно подавляет жизнедеятельность основных возбудителей инфекций области хирургического воздействия и позволяет применять препарат в случаях осложненных ИАИ, что подтверждается инструкцией производителя. Данная характеристика позволяет применять препарат с такой дозировкой в режиме эмпирической монотерапии при перитоните, гнойном холангите и холецистите.

Первичным законодательным актом Российской Федерации в сфере охраны здоровья граждан, в целях исполнения которого осуществляются государственные закупки лекарственных средств, является Федеральный закон от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», согласно части 2 статьи 3 которого нормы об охране здоровья, содержащиеся в других федеральных законах, иных нормативных правовых актах Российской Федерации, законах и иных нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации, не должны противоречить нормам настоящего Федерального закона.

Пунктом 2 статьи 4 данного Федерального закона установлено, что одним из основных принципов охраны здоровья является приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Частью 2 статьи 98 Федерального закона от 21 ноября 2011 года №323-ФЗ предусмотрена ответственность медицинских работников в соответствии с законодательством Российской Федерации за нарушение прав в сфере охраны здоровья, причинение вреда жизни и (или) здоровью при оказании гражданам медицинской помощи.

Учитывая, что лекарственные препараты оказывают непосредственное влияние на здоровье и жизнь человека, при установлении конкретных требований к предмету закупок на поставку лекарственных средств, главным является достижение при лечении пациентов наилучшего терапевтического эффекта и максимальное исключение любых нежелательных реакций.

Использование иных дозировок лекарственных препаратов приводит к увеличению инъекций до 6-8 уколов в день (при использовании дозировки исходного препарата во флаконе 0,5г+0,5г) или 3 укола (при дозировке 1г+1г), и является нецелесообразным, так как приводит к увеличению затрат на расходные материалы и времени работы среднего медицинского персонала), а также неблагоприятным для здоровья пациентов стационара в виде

увеличения количества инъекций препарата.

Отсутствие у каких-либо лиц возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

Кроме того, указание заявителя на письмо ФАС России от 09.06.2015 года №АК/28644/15 в данном случае учитываться не может, так как в рассматриваемом случае речь идет о поставке порошка для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения, между тем, в данном письме указывается на дозировку таблеток, что является несовместимым для сравнения ввиду отличий по способу приготовления и введения в организм человека.

Также, в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 99 Федерального закона №44-ФЗ контроль в отношении соблюдения требований к обоснованию и обоснованности закупок осуществляют органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля.

В связи с чем, Комиссия делает вывод о том, что довод заявителя в данной части жалобы является необоснованным.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о наименовании и описании объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

На основании пункта 6 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ 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 Федерального закона № 44-ФЗ 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 п. 2 Постановления Правительства Российской Федерации 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» (далее - Постановление Правительства № 929) 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.

Согласно части III «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание)» заказчиком установлены следующие требования к товару: «Цефоперазон + Сульбактам»; Порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения. 1 флакон содержит активные вещества: цефоперазон - 1,5 г, сульбактам - 1,5 г.

В соответствии с п. 2 Приложения к приказу Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 26 августа 2010 года № 746н государственный реестр лекарственных средств для медицинского применения (далее - Реестр) является федеральной информационной системой, содержащей сведения о лекарственных препаратах для медицинского применения, прошедших государственную регистрацию, фармацевтических субстанциях, входящих в состав лекарственных препаратов, и фармацевтических субстанциях, не используемых при производстве лекарственных препаратов.

Согласно официальному сайту государственного реестра лекарственных средств МНН «Цефоперазон + Сульбактам» дозировка 1,5г + 1,5г соответствует лекарственное средство одного производителя: Сульмаграф, Сучжоу Даунрэйз Фармасютикэл, Китай, регистрационное удостоверение ЛП-000972.

Таким образом, согласно Постановлению Правительства № 929 заказчик вправе проводить закупку лекарственного средства с определенной дозировкой, при этом закупка такого лекарственного средства должна проводиться отдельным лотом.

Таким образом, медицинским учреждением в аукционной документации установлены требования к лекарственному препарату с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемой деятельности.

Кроме того, к рассматриваемой жалобе заявителем не представлено доказательств того, что сформулированные заказчиком требования к объекту закупки привели к необоснованному ограничению количества участников аукциона.

Предметом данного электронного аукциона является поставка товара, следовательно, участником данной закупки может являться любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе, и не являющийся производителем требуемого к поставке товара, готовые поставить товар, отвечающие установленным заказчиком требованиям.

Кроме того, на участие в электронном аукционе подано 2 заявки, что также свидетельствует о наличии конкуренции между участниками аукциона.

Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя указанные в жалобе являются необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Регламентом ФАС, Комиссия по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом «Виал» необоснованной;
2. Направить копии решения сторонам по жалобе;
3. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления

определения поставщика в части подписания контракта.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>