

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА–452/2017 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

03 апреля 2017 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ООО «ЭкстремФарм», в присутствии представителей МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района, рассмотрев жалобу ООО «ЭкстремФарм» (далее – Заявитель) на действия МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Закупка лекарственных препаратов для нужд МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района (натрия хлорид)» (извещение № 0318300170417000038) в части нарушения 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, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе. Считает, что установленная в описании объекта закупки совокупность характеристик соответствует производителям Б.Браун Мельзунген АГ и ООО «Гематек». При этом одним из учредителей ООО «Гематек» является Б.Браун Мельзунген АГ, следовательно данные организации составляют группу, и их действия расцениваются как действие одного субъекта. Кроме того, кроме того, аукционная документация не содержит условий ограничения допуска иностранных товаров, предусмотренных постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289.

Представители Заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласны. Аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе. Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика, не предусмотрена обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товарам.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района проводился электронный аукцион: МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района (натрия хлорид)» (извещение № 0318300170417000038).

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 568 032,60 рублей.

На основании ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: 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.п. 1), 6) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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. Конкурсная документация 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) если объектом закупки являются лекарственные средства документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования. 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.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги потребностям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе).

В Разделе 2 «Описание объекта закупки» Заказчиком установлены требования к закупаемому лекарственному препарату, а именно:

Код по ОКПД2	Требования, установленные к функциональным, техническим, качественным характеристикам товара, входящего в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие)			Ед. изм.	Кол-во
	Международное непатентованное наименование/ химические, группировочные наименования	Лекарственная форма, дозировка, форма выпуска	Функциональные, качественные характеристики		
21.20.10.134	Натрия хлорид	Раствор для инфузий 0,9% 250 мл, упаковка №15.	Упаковка: Самоспадающийся полиэтиленовый флакон или полиэтиленовая бутылка, не содержащие поливинилхлорид. Наличие градуировки для обеспечения возможности контроля объёма оставшейся жидкости в течении всего времени проведения инфузии. Наличие двух отдельных стерильных портов, запечатанных по отдельности фольгой, при вскрытии одного	Уп.	9000

			<p>порта стерильность второго сохраняет. Наличие свободного объёма во флаконе(бутылке) не менее 50 мл, необходимого для введения дополнительного объёма лекарства(раствора).</p>		
21.20.10.134	Натрия хлорид	<p>Раствор для инфузий 0,9% 500 мл, упаковка №10.</p>	<p>Упаковка: Самоспадающийся полиэтиленовый флакон или полиэтиленовая бутылка, не содержащие поливинилхлорид. Наличие градуировки для обеспечения возможности контроля объёма оставшейся жидкости в течении всего времени проведения инфузии. Наличие двух отдельных стерильных портов, запечатанных по отдельности фольгой, при вскрытии одного порта стерильность второго сохраняет. Наличие двусторонней канюли для смешивания стерильных растворов. Наличие свободного объёма во флаконе(бутылке) не менее 50 мл, необходимого для введения дополнительного объёма лекарства(раствора).</p>	Уп.	500
			<p>Упаковка: Самоспадающийся полиэтиленовый</p>		

21.20.10.134	Натрия хлорид	Раствор для инфузий 0,9% 1000 мл, упаковка №10.	Флакон или полиэтиленовая бутылка, не содержащие поливинилхлорид. Наличие градуировки для обеспечения возможности контроля объёма оставшейся жидкости в течении всего времени проведения инфузии. Наличие двух отдельных стерильных портов, запечатанных по отдельности фольгой, при вскрытии одного порта стерильность второго сохраняет. Наличие свободного объёма во флаконе(бутылке) не менее 50 мл, необходимого для введения дополнительного объёма лекарства(раствора).	Уп.	420
--------------	---------------	---	--	-----	------------

Согласно ч. 3 ст. 3 Федерального закона от 22.12.2014 № 429-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об обращении лекарственных средств» информация о взаимозаменяемости лекарственных препаратов для медицинского применения подлежит включению в государственный реестр лекарственных средств с 1 января 2018 года.

В государственном реестре лекарственных средств под МНН Натрия хлорид зарегистрировано множество лекарственных препаратов, при этом в совокупности установленных Заказчиком характеристик (упаковка), данный препарат выпускают 2 производителя Б.Браун Мельзунген АГ и ООО «Гематек». При этом одним из учредителей ООО «Гематек» является Б.Браун Мельзунген АГ.

Письмом от 26.08.2016 № ИА/58910/16 ФАС России указано, что разъяснения, направленные ФАС России по вопросам закупок лекарственных препаратов и медицинских изделий, являются официальной позицией и являются обязательными для применения территориальными органами ФАС России.

Наиболее типичным примером ограничения количества участников закупки лекарственных препаратов является указание в документации закупки терапевтически не значимых характеристик, соответствующих конкретным

торговым наименованиям лекарственных препаратов, без возможности поставки эквивалентного товара, указание формы выпуска (первичной упаковки) лекарственного препарата (например: "ампула", "флакон", "блистер") без возможности поставки аналогичных препаратов в иной форме выпуска (упаковке) (письмо ФАС России от 09.06.2015 №АК/28644/15).

Таким образом, требования заказчика, которые не влияют на терапевтические свойства лекарственного препарата (упаковка), сокращают число товаров, соответствующих требованиям заказчика, и ограничивают количество участников закупки.

В соответствии с ч.ч. 1, 3 ст. 14 Закона о контрактной системе при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях, которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации. \

В целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. [Порядок](#) подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации.

Постановлением Правительства от 30.11.2015 № 1289 «Об ограничениях и условиях допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» определен перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для медицинского применения на 2017 год.

Так, натрия хлорид (раствор для инфузий) включен в установленный перечень ЖВНЛП, вместе с тем, извещение и документация электронного аукциона не содержат ограничений, предусмотренных Законом о контрактной системе и постановлением Правительства РФ № 1289.

Частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях предусмотрена административная ответственность за 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.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭкстремФарм» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч.ч. 1, 3 ст. 14, п. 1) ч. 1 ст. 33, п. 1) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что Заказчику – МБУЗ «ЦРБ» Усть-Лабинского района (единой комиссии) выдано предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, повторно предписание не выдавать, материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу повторно не передавать.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.