

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ГЕРОФАРМ» (вх. № 000485-16 от 19.01.2016г.)

о нарушении законодательства о закупках

**04 февраля 2016г.**

**г.**

**Пермь**

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

**Председатель Комиссии – Плаксин А.В.**, и.о. заместителя руководителя Управления,

**члены Комиссии:**

- **Андрианова О.Н.**, главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

- **Важенина В.Р.**, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителя ООО «ГЕРОФАРМ» - Рипатти Н.И. (доверенность), представителя Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края – Аникиной М.В. (доверенность), представителей Министерства здравоохранения Пермского края - Хлебниковой А.Ф., Кукевич С.Ю. (доверенность),

рассмотрев жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» (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 (Актрапид НМ Пенфилл) (извещение № 0156200009915000600),

### УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению, размещенном на официальном сайте, Заказчиком, Уполномоченным органом проводился электронный аукцион на аукцион на поставку лекарственного препарата (Актрапид НМ Пенфилл).

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.**

Заявитель указывает на то, что осуществление закупки лекарственного препарата по торговому наименованию противоречит нормам Закона о закупках.

Оценив представленные доказательства, документы, имеющиеся в деле, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений сторон, Комиссия находит доводы жалобы на действия Заказчика обоснованными.

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.

Требования к поставляемому товару установлены Заказчиком в разделе V «Техническое задание (Спецификация) на поставку товара. Так, к поставке требуется лекарственный препарат с торговым наименованием Актрапид НП Пенфил, раствор для инъекций, 100 МЕ/мл, 3 мл.картриджи, № 5, количество упаковок 8 950.

Поскольку закупка осуществляется по торговому наименованию лекарственного препарата, Заказчиком, Уполномоченным органом нарушены положения п.6 ч.1 ст.33 Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что закупка лекарственных препаратов по торговому наименованию предусмотрена Законом о закупках в исключительных случаях. Эти случаи обозначены в п.6 ч.1 ст.33 Закона о закупках. Вместе с тем, во-первых, перечень лекарственных препаратов, закупка которых возможна по торговому наименованию, в настоящее время не утвержден, во-вторых, Уполномоченным органом и Заказчиком проводится электронный аукцион, а не запрос

предложений, речь о котором идет в п.7 ч.2 ст.83 Закона о закупках.

Согласно письму ФАС России № АЦ/29219/14 от 21.07.2014 г. в иных случаях осуществление закупки лекарственных средств по торговым наименованиям является нарушением п.6 ч.1 ст.33 Закона о закупках.

В документации об электронном аукционе в обоснование осуществления закупки по торговому наименованию указано, что это обусловлено продолжением курса лечения, начатого ранее и продолжающегося в 2015 и 2016 году, что подтверждается персонифицированным реестром граждан, страдающих сахарным диабетом и нуждающихся в инсулинотерапии.

Однако, приведенное основание осуществления закупки препаратов по торговому наименованию не относится к исключительным случаям, обозначенным в Законе о закупках.

В [пункте 2](#) Письма Минэкономразвития РФ N 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ N 8035-ВС, ФАС РФ N ИА/20555 от 31.10.2007 "О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения" указано, что размещение заказа на поставку лекарственных средств должно осуществляться по международным непатентованным наименованиям. Исключение составляют инсулины и циклоспорин, размещение заказов на поставку которых может осуществляться по торговым наименованиям.

Вместе с тем, Комиссия отмечает следующее.

Согласно письму ФАС России № АЦ/44967/14 от 07.11.2014 г. совместное письмо в настоящее время фактически не действует, совместное письмо было издано по результатам обобщения и анализа практики применения судами и контролирующими органами Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), а также выявления проблемных вопросов, не урегулированных Законом о размещении заказов. В настоящее же время вопросы закупок лекарственных средств урегулированы Законом о контрактной системе, поэтому положения совместного письма не должны применяться.

То обстоятельство, что указанное выше совместное письмо не признано недействующим, не может быть принято во внимание, поскольку Закон о размещении заказов, о разъяснении положений которого идет речь в письме, с 01.01.2014 г. утратил силу.

Кроме того, Комиссией принята во внимание позиция Министерства экономического развития Российской Федерации, выраженная в письме от 14.12.2015 г. Д28и-3624 о невозможности закупки инсулинов и циклопаринов по торговым наименованиям.

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 «ГЕРОФАРМ» на действия Министерства здравоохранения Пермского края, Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края при проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата (Актрапид НМ Пенфилл) (извещение № 0156200009915000600) обоснованной.
2. Признать в действиях Министерства здравоохранения Пермского края, Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края нарушение требований п.6 ч.1 ст.33 Закона о закупках, выявленное в ходе рассмотрения жалобы.
3. В целях устранения выявленных нарушений, выдать предписание Министерству здравоохранения Пермского края, Министерству по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края, Единой комиссии, Оператору электронной площадки.
4. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Министерства здравоохранения Пермского края, Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края 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.*

**Председательствующий Комиссии**

**А.В.Плаксин**

**Члены Комиссии:**

**О.Н.Андреанова**

**В.Р.Важенина**

Андреанова О.Н., 2351482