

Решение № 055/06/67-117/2019

о признании жалобы обоснованной

01 марта 2019 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

..... - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ЗАО «Виру-Екатеринбург» (далее - Заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Седельниковская центральная районная больница» и его аукционной комиссии (далее – аукционная комиссия, Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка антибактериальных препаратов для системного использования» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300040919000001) (далее - электронный аукцион),

в отсутствие представителей Заявителя и Заказчика, уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 1769 от 22.02.2019) жалоба Заявителя, в которой указано, что Заказчиком неправомерно снижена на пятнадцать процентов цена контракта на этапе его заключения, что явилось следствием нарушения аукционной комиссией требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) при необоснованном допуске к участию в аукционе участника закупки АО Медицинская компания «Фармальянс».

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1868 от 26.02.2019) Заказчиком были представлены (вх. № 1999 от 28.02.2019) материалы закупки и письменные возражения в отношении доводов жалобы, из которых следует, что 30.01.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 453241,15 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 11.02.2019 на

участие в аукционе поступило две заявки, оба участника закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 15.02.2019 наименьшее предложение 315002,34 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 104438418 (Заявителем).

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 15.02.2019, заявки обоих участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе. Победителем признано ЗАО «Виру-Екатеринбург».

3. В результате рассмотрения жалобы Заявителя, представленных материалов и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с пунктом 10 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении о закупке должна содержаться информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

В силу части 4 статьи 14 Федерального закона о контрактной системе Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

В извещении о проведении электронного аукциона Заказчиком были установлены условия допуска товаров в соответствии приказом Министерства финансов Российской Федерации от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Приказ № 126н), так как поставляемый товар (с кодом ОКПД 21.20.10.191) включен в приложение к Приказу № 126н.

Согласно подпункту «а» пункта 1.3 части 1 Приказа № 126н при проведении аукциона контракт заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной победителем аукциона, в случае, если заявка такого победителя содержит предложение о поставке товаров, указанных в [Приложении](#), страной происхождения хотя бы одного из которых является иностранное государство (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза).

В силу того, что заявка Общества содержала предложение товара иностранного производства, Заказчиком был направлен победителю проект контракта с ценой, сниженной на 15 процентов от цены, предложенной победителем в ходе аукциона.

Вместе с тем в соответствии с пунктом «а» части 2 Приказа № 126н положения

подпунктов 1.1 - 1.3 пункта 1 настоящего приказа не применяются при проведении конкурса, **аукциона**, запроса котировок, запроса предложений в случаях, если конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений признается **не состоявшимся** в случаях, предусмотренных Федеральным законом.

Заявитель в своей жалобе указывает, что второй участник закупки неправомерно допущен аукционной комиссией к участию в аукционе как предложивший препарат «Флуконазол» в дозировке, не соответствующей требованиям Заказчика.

Данное обстоятельство должно было привести к признанию аукциона несостоявшимся, в связи с чем не подлежали бы применению положения Приказа № 126н.

В соответствии с Приложением № 1 «Техническое задание» к документации об аукционе Заказчиком установлены требования к поставляемому товару, в том числе:

| | | | | |
|------------|--------------|--------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------|
| Флуконазол | 21.20.10.192 | раствор для инфузий 2мг/мл, 50мл | Товар должен иметь упаковку, отвечающую требованиям действующего законодательства Российской Федерации, а также обеспечивающую сохранность товара при его транспортировке и хранении. | 20, Штука |
|------------|--------------|--------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------|

Изучив заявки на участие в аукционе, Комиссия установила, что в заявке АО Медицинская компания «Фармальянс» по указанной позиции было указано:

| МНН | Торговое наименование | Характеристики | Ед. измерения | Количество | Страна происхождения |
|------------|-----------------------|-----------------------------------------------------------------------------|---------------|------------|----------------------|
| Флуконазол | Флукорус | раствор для инфузий, 2 мг/мл, 100 мл - бутылки (1) - пачки картонные | упак | 20 | Российская Федерация |

При этом Заказчиком в возражениях на доводы жалобы даны указаны, что у аукционной комиссии не было оснований для отказа в допуске участнику закупки к участию в аукционе, «поскольку участник предложил препарат по п. 16 (МНН Флуконазол) в требуемой дозировке 2 мг/мл, но в объеме в 2 раза превышающем требуемый (в ущерб себе), что не противоречит потребностям Заказчика».

Комиссия не может согласиться с возражениями Заказчика с учетом следующего.

Согласно пункту 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе участник электронного аукциона **не допускается к участию в нем в случае несоответствия** информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе**, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В силу указанной императивной нормы аукционная комиссия была обязана отказать участнику закупки АО Медицинская компания «Фармальянс» в допуске к участию в аукционе.

В связи с указанным, Комиссия признала жалобу **обоснованной**.

3.2. На основании пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе в документации об электронном аукционе должны быть установлены требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 2 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар: наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона).

Частью 6 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе установлено, что требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Применительно к данной закупке нормативным правовым актом, принятым в соответствии со статьей 14 Федерального закона о контрактной системе, в том числе является Приказ № 126н (об этом прямо указано в первом предложении данного Приказа).

В соответствии с подпунктом 1.6 пункта 1 Приказа № 126н подтверждением страны происхождения товаров, указанных в Приложении, является указание (декларирование) участником закупки в заявке в соответствии с Федеральным законом наименования страны происхождения товара.

При этом в отличие от ранее действовавшего приказа Минэкономразвития России от 25.03.2014 № 155, в котором содержалась сноска «<*> Наименование страны

происхождения товаров указывается в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира ОК (МК (ИСО 3166) 004-97) 025-2001», Приказ № 126н такого указания не содержит.

Таким образом, в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе, Приказа № 126н в документации об электронном аукционе было неправомерно установлено требование о том, что наименование страны происхождения товара должно указываться в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира (каких-либо указаний о том, что вышеуказанная формулировка носит рекомендательный характер документация об электронном аукционе не содержала).

3.3. Согласно части 5 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Особенности описания лекарственных препаратов), утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380.

Пунктом 1 Особенности описания лекарственных препаратов установлено, что настоящим документом устанавливаются особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - лекарственные препараты), в документации о закупке лекарственных препаратов при осуществлении таких закупок (далее соответственно - документация о закупке, закупка).

В силу подпунктов «а» и «б» пункта 2 Особенности описания лекарственных препаратов при описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», **указывают:**

лекарственную форму препарата, включая в том числе эквивалентные лекарственные формы, за исключением описания лекарственной формы и ее характеристик, содержащихся в инструкциях по применению лекарственных препаратов и указывающих на конкретного производителя (например, описание цвета, формы, вкуса и др.);

дозировку лекарственного препарата с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве (например, при закупке таблетки с дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а также с возможностью поставки лекарственного препарата в некратных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности.

При этом документация об аукционе содержит указание на возможность поставки

лекарственных препаратов в диспозитивной форме:

«В случае если» Заказчиком предусмотрена возможность (допустимость) указания в заявке участника кратной дозировки в двойном количестве (например, 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), то участник может предложить в заявке как один, так и несколько значений параметра, при этом информация о лекарственном препарате с одним МНН, но с различной дозировкой указывается в отдельных позициях с указанием количества препаратов по каждой позиции. При этом общее количество лекарственного препарата, указанное в техническом задании, при поставке увеличивается пропорционально предложенной дозировке (например, в техническом задании требуется к поставке 20 единиц лекарственного препарата с дозировкой 300 мг, участник закупки обязан поставить 40 единиц лекарственного препарата с дозировкой 150 мг). Не допускается предложение лекарственного препарата с эквивалентной дозировкой, предусматривающей необходимость деления твердой лекарственной формы (например, требуется к поставке лекарственный препарат с дозировкой 300 мг, участник закупки предлагает лекарственный препарат с дозировкой 600 мг).

В случае если Заказчиком предусмотрена возможность (допустимость) указания в заявке участника лекарственного препарата в некратных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), то в заявке может быть указан как один, так и несколько значений параметра».

Прямого указания на то, что в данном случае такая возможность предусмотрена, в нарушение Особенности описания лекарственных препаратов документация об аукционе не содержит.

При данных обстоятельствах при описании объекта закупки допущено нарушение части 5 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе, подпунктов «а» и «б» пункта 2 Особенности описания лекарственных препаратов.

3.4. В силу части 3 статьи 14 Федерального закона о контрактной системе 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 Российской Федерации от 30 ноября 2015 года № 1289 (далее – Постановление № 1289) установлены ограничения и условия 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.

В перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов включены препараты, являющиеся объектом закупки, при этом извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе не установлены ограничения в соответствии предусмотренное Постановлением № 1289.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ЗАО «Виру-Екатеринбург» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Седельниковская центральная районная больница» и его аукционной комиссии при осуществлении закупки «Поставка антибактериальных препаратов для системного использования» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300040919000001).

2. Признать в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Седельниковская центральная районная больница» и его аукционной комиссии нарушение части 3 статьи 14, части 5 статьи 33, части 6 статьи 66, пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе, Особенностей описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380, Постановления Правительства Российской Федерации от 30 ноября 2015 года № 1289.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Седельниковская центральная районная больница» и его аукционной комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По выявленным нарушениям законодательства о контрактной системе передать материалы закупки должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: