

РЕШЕНИЕ

«01» сентября 2016г.

Резолютивная часть решения оглашена «29» августа 2016г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «01» сентября 2016г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	врио руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Михалевой Е.Е. -	главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- <...> – представителя Департамента контрактной системы Кемеровской области, по доверенности,

рассмотрев дело № 592/3-2016, возбужденное по признакам нарушения аукционной комиссией Департамента контрактной системы Кемеровской области требований ФЗ № 44-ФЗ при проведении электронного аукциона №0139200000116005254 на поставку лекарственных средств, в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с п.п «б» п.2 ч.3 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

23.08.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Альбатрос» (вх. №5553 от 23.08.2016г.) на действия аукционной комиссии Департамента контрактной системы Кемеровской области при проведении электронного аукциона

№0139200000116005254 на поставку лекарственных средств.

По мнению заявителя, решение аукционной комиссии об отказе ему в допуске к участию в электронном аукционе противоречит требованиям законодательства о контрактной системе, поскольку первая часть заявки ООО «Альбатрос» была составлена в соответствии с аукционной документацией, и конкретные показатели предлагаемого товара полностью соответствовали требованиям заказчика.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

08.08.2016г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – Департаментом контрактной системы Кемеровской области были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0139200000116005254 на поставку лекарственных средств и аукционная документация.

На участие в аукционе было подано 2 заявки.

18.08.2016г. состоялось рассмотрение аукционной комиссией заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, в результате которого принято решение об отказе в допуске к участию в электронном аукционе участнику №1 (Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 18.08.2016г.).

19.08.2016г. аукционной комиссией была рассмотрена вторая часть заявки №2 (ООО «Акционерное общество "Научно-производственная компания "Катрен"») и признана несоответствующей требованиям аукционной документации. Электронный аукцион был признан несостоявшимся (Протокол рассмотрения второй части заявки единственного участника электронного аукциона от 19.08.2016г.).

Согласно требованиям пункта 1 части 3 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара, должна содержать:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное

наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Аналогичные требования были установлены заказчиком в аукционной документации (п. 10 аукционной документации).

В соответствии с частью 3 статьи 67 ФЗ № 44-ФЗ по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены [частью 4](#) настоящей статьи.

Пунктом 2 части 4 статьи 67 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что 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 протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 18.08.2016г., участнику №1 (ООО «Альбатрос») было отказано в допуске к участию в аукционе в связи с несоответствием информации требованиям аукционной документации о поставляемых товарах (выполняемых работах, оказываемых услугах) предусмотренной ч. 3 статьи 66 Федерального закона от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ: - в заявке участника показатели поставляемых товаров по п. п. 10,17,46 не соответствуют значениям, установленным в п.п. 10,17,46,47,49 технического задания документации об электронном аукционе).

В разделе «Техническое задание электронного аукциона» заказчиком были установлены следующие требования к товару:

10.	Диклофенак р-р д/ин. в/м 25 мг/мл / 3 мл №5	Упаковка	240
17.	Кетопрофен р-р д/инь. 100мг/2мл амп. 2мл № 50	Упаковка	20
46.	Цефотаксим Пор. д/ин 1,0	Флакон	500
47.	Цефтриаксон Порошок для инъекций 1,0 в/в, в/м	Флакон	250
49.	Ципрофлоксацин Глазные/ушные капли 0,3%-5,0	Упаковка	4000

В пункте 1 первой части заявки участника №1 (ООО «Альбатрос») было

предложено:

10.	Диклофенак р-р д/ин. в/м 25 мг/мл / 3 мл №10 контурн. яч. уп.	Упаковка	120	Россия
17.	Кетопрофен р-р для в/в и в/м введ. 50мг/2мл амп. 2мл № 10	Упаковка	100	Россия
46.	Цефотаксим-ЛЕКСВМ пор. д/приг. р-ра для в/в и в/м введ. фл. 1г №50	Флакон	10	Россия
47.	Цефтриаксон-ЛЕКСВМ пор. д/приг. р-ра для в/в и в/м введ. фл. 1г №50	Флакон	5	Россия
49.	Ципрофлоксацин Гл. капли 0,3% тюб.-капельница 5 мл	Упаковка	4000	Россия

Таким образом, участник закупки №1 в пунктах 10, 46, 47 первой части заявки предложил к поставке лекарственные препараты, отличающиеся по количеству штук в упаковке и общему количеству упаковок от требований Технического задания аукционной документации, в пункте 17 – предложил препарат с дозировкой, не соответствующей требованиям заказчика, а в пункте 49 – назначение лекарственного препарата не соответствовало требованиям аукционной документации.

На основании изложенного решение аукционной комиссии Департамента контрактной системы Кемеровской области об отказе в допуске к участию в аукционе участнику №1 (ООО «Альбатрос») является правомерным.

На заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель уполномоченного органа пояснил, что в протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 18.08.2016г. ошибочно не указано, что пункты 47 и 49 также не соответствуют техническому заданию аукционной документации, вследствие чего, учитывая, что пункты 47 и 49 первой части заявки №1 в действительности не соответствуют требованиям аукционной документации, Комиссия Кемеровского УФАС России считает допущенную уполномоченным органом техническую ошибку не влияющей на результаты рассматриваемого аукциона в электронной форме.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 ФЗ №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 описании 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. Документация о закупке 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.

Как было указано выше, заказчиком – ГБУЗ КО «Кемеровская областная клиническая офтальмологическая больница» в Техническом задании аукционной документации определены требования к лекарственным средствам, в том числе к фасовке лекарственных препаратов, без указания возможности поставить лекарственные препараты с иной фасовкой с необходимостью пересчета общего количества лекарственных средств.

Вместе с тем требования к фасовке лекарственного препарата не оказывает влияния на терапевтические свойства лекарственных средств, не является конкретным показателем товара и устанавливается производителем.

Также следует отметить, что установление заказчиком в Техническом задании аукционной документации, в частности в пункте 17, требований о поставке лекарственного средств исключительно определенной дозировки без возможности поставки аналогичного препарата в кратной дозировке и двойном количестве также противоречит требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно статье 13 Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" (далее - Закон об обращении лекарственных средств) лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Статьей 18 Закона об обращении лекарственных средств установлено, что для государственной регистрации лекарственного препарата разработчик лекарственного препарата или уполномоченное им другое юридическое лицо представляет в соответствующий уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий государственную регистрацию

лекарственных препаратов, заявление о государственной регистрации лекарственного препарата, а также в порядке, установленном соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, необходимые документы, из которых формируется регистрационное досье на лекарственный препарат (далее - регистрационное досье).

В регистрационное досье включается, в том числе, проект инструкции по применению лекарственного препарата, содержащего, помимо прочего, срок годности и указание на запрет применения лекарственного препарата по истечении срока годности.

В процессе регистрации лекарственного препарата доказывается его эффективность, качество и безопасность. Следовательно, факт государственной регистрации лекарственного препарата означает его соответствие требованиям эффективности, качества и безопасности в период срока его годности.

Таким образом, хозяйствующие субъекты, предлагающие к поставке лекарственные препараты одного товарного рынка (либо один лекарственный препарат), но имеющие различные сроки годности (или различные остаточные сроки годности при зарегистрированных одинаковых сроках годности), в случае установления заказчиками требований к срокам годности, выраженных в процентах, поставлены в неравные условия.

На основании изложенного, требования заказчиков об остаточном сроке годности лекарственного препарата, выраженные в процентах, могут повлечь за собой установление неравных условий для производителей лекарственных препаратов, ограничение конкуренции и количества участников закупок. В целях предупреждения ограничения конкуренции, остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупке, должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой лекарственные препараты сохраняют свою пригодность для использования по назначению.

Вместе с тем в Техническом задании аукционной документации заказчиком установлено, что остаточный срок годности товара должен составлять не менее 60% от полного срока годности товара, что противоречит пункту 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

На основании изложенного требование к остаточному сроку годности в процентном выражении в документации о закупке влечет за собой ограничение количества участников закупки, что противоречит пункту 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альбатрос» на действия аукционной комиссии Департамента контрактной системы Кемеровской области при проведении электронного аукциона №0139200000116005254 на поставку лекарственных средств **необоснованной**.

2. Признать заказчика - ГБУЗ КО «Кемеровская областная клиническая офтальмологическая больница» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела №592/3-2016 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

Е.Е. Михалева