

РЕШЕНИЕ

по делу №29

20.05.2015г. Черкесск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – К. А. Бабаева - ВрИОруководителя управления;

Членов Комиссии – Р.Х. Туркменовой – зам. начальника отдела контроля госзакупок и рекламы;

- Ф.А. Кубановой – гл. специалиста – эксперта отдела,

в отсутствии Заявителя ИП ФИО (414024, г. ..., ул., д. ..., кв. ...) (далее – Заявитель) не явился, извещен, в присутствии представителей Муниципального бюджетного лечебно – профилактического учреждения здравоохранения «Зеленчукская центральная районная больница» Зеленчукского муниципального района (369000, КЧР, ст-ца ..., ул., д. ...) (далее – Заказчик, МБЛПУЗ «Зеленчукская ЦРБ») – ФИО, ФИО по доверенности, рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика, содержащие, по мнению Заявителя, признаки нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона на право заключить муниципальный контракт на поставку препаратов медицинских 6 для нужд МБЛПУЗ «Зеленчукская ЦРБ», номер извещения на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 0379300024215000072, и в результате осуществления внеплановой поверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Карачаево - Черкесской Республике (далее – Карачаево – Черкесское УФАС) 13.05.2015г. поступила жалоба Заявителя (исх. от 05.05.2015г.) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на право заключить муниципальный контракт на поставку препаратов медицинских 6 для нужд МБЛПУЗ «Зеленчукская ЦРБ», извещение с изменениями по вышеуказанному аукциону размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 30.04.2015г. № 0379300024215000072, начальная (максимальная) цена контракта 258 194 (двести пятьдесят восемь тысяч сто девяносто четыре рубля) 10 копеек, электронная площадка – ЗАО «Сбербанк - АСТ»,

<http://www.sberbank-ast.ru>.

В своей жалобе Заявитель сообщает, что документация об электронном аукционе не соответствует действующему законодательству в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а именно:

В соответствии с ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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. 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, используемым 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. Документация на оборудование должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства.

Техническое задание заказчика содержит п/п 10 «Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота 10 мл № 10 в количестве 30 упаковок». В государственном реестре лекарственных средств под МНН «Инозин+Никотинамид +Рибофлавин+Янтарная кислота» в требуемой форме выпуска и дозировке зарегистрирован лишь один лекарственный препарат ТН «Цитофлавин»; п/п 12 «Метионил-глутамин- гистидил-фенилаламил-пролил-глицил-пролил 1% 3 мл в количестве 15 фл.» В государственном реестре лекарственных средств под МНН «Метионил-глутамил-гистидил-фенилаламил-пролил-глицил-протил» в требуемой форме выпуска и дозировке зарегистрирован лишь один лекарственный препарат ТН «Семакс»; п/ 13 «Цитиколин 1000 4 мл № 5 в количестве 60 упаковок». В государственном реестре лекарственных средств под МНН «Цитиколин» в требуемой форме выпуска и дозировке зарегистрирован лишь один лекарственный препарат ТН «Цераксон».

Если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного контракта (одного лота) не могут быть лекарственные средства с различными МНН или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает, установленное Правительством РФ, а также лекарственные средства с МНН (при отсутствии таких наименований с

химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями. В соответствии с Постановлением Правительства РФ № 929 от 17.10.2013г. 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 следующих лекарственных средств: лекарственное средство с МНН (при отсутствии такого наименования – с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

Также Заказчиком в техническом задании указано требование по остаточному сроку годности равным 80% от срока годности, установленного производителем.

26.08.2014г. ФАС России письмом АК/34487/1 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов» пояснено, что 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 ФАС России считает, что остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность для использования по назначению.

Представители Заказчика с доводами, изложенные в жалобе Заявителя, не согласились, представили устные и письменные пояснения, электронный аукцион сформирован из одной группы лекарственных препаратов, влияющих на центральную нервную систему, входящих в реестр ЖНВЛП по КЧР на 15.04.2015г. Министерства здравоохранения КЧР. Расчет НМЦК формировался также из этого реестра. Указанные лекарственные препараты имеют по одному торговому наименованию, так как препараты не эквиваленты, то фразу «или эквивалент» Заказчик не указал. Все препараты в электронном аукционе были выложены по МНН, в связи с чем Заказчиком не была нарушена ст.17 Федерального закона от 26 июня 2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрев материалы дела, обсудив доводы жалобы, Комиссия Карачаево – Черкесского УФАС пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе.

Согласно п.1 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 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.

В силу п.6 ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке должна содержать указание на 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 Закона о контрактной системе 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.**

Пунктом 16 ст.4 Федерального закона от 31.03.2010г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» установлено, что Международное непатентованное наименование (МНН) лекарственного средства - наименование фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения (ВОЗ).

В техническом задании аукционной документации установлены требования к поставке следующих медицинских препаратов в составе одного лота: Бром-дигидрохлорфенил-бензодиазипин 1мл № 10; Бром-дигидрохлорфенил-бензодиазипин 1мл № 50; Галоперидолам. 05% 1 мл № 10; Амитриптилин 0.25 № 50, Амитриптилин 10 мг/мл 2 мг № 10; Холина альфосцерат 1000 мл 4 мл № 5; Винпоцетин 2мл № 10; Пирацетам 5 мл № 10; Глицин № 50, Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота 10мл № 10; Бетагистин 24 № 30; Метионил-глутамил-гистидил-фениламид-пролил-глицил-пролил 1% 3 мл;Цитиколин 1000 4 мл № 5; Этилметилгидроксипиридинсукцинат 2 мл № 10; Этилметилгидроксипиридинсукцинат 5мл № 5; Карбамазепин 200 мг № 50; Вальпроевая кислота (сироп); Вальпроевая кислота хроно таб.

Постановлением Правительства от 17.10.2013г. № 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» установлено предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) 1 тыс. рублей, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка лекарственных средств с МНН (при отсутствии такого наименования – с химическим группировочным наименованием), в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

В ряде закупаемых препаратов заказчик закупает Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота 10 мл № 10. В государственном реестре лекарственных средств под МНН «Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота» в требуемой форме выпуска и дозировке зарегистрирован лишь один лекарственный препарат **ТН «Цитофлавин»**, производитель ООО НТФФ «ПОЛИСАН» (Россия); «Метионил-глутамин-гистидил-фенилаланил-пролил-глицил-пролил 1% 3 мл», в государственном реестре лекарственных средств под МНН «Метионил-глутамин-гистидил-фенилаланил-пролил-глицил-пролил» в требуемой форме выпуска и дозировке зарегистрирован лишь один лекарственный препарат **ТН «Семакс»** единственного производителя ЗАО «Инновационный научно-производственный центр «ПЕПТОГЕН» (Россия); «Цитиколин 1000 4 мл № 5 в количестве 60 упаковок». В государственном реестре лекарственных средств под МНН «Цитиколин» в требуемой форме выпуска и дозировке зарегистрирован лишь один лекарственный препарат **ТН «Цераксон»**, производитель ФеррерИнтернасьональ С.А. (Испания).

Таким образом, при разработке документации об аукционе Заказчик объединил в один лот лекарственные средства с МНН, которые не имеют зарегистрированных на территории Российской Федерации аналогов по форме выпуска и дозировке и производятся единственным производителем. При этом начальная (максимальная) цена контракта превышает предельное значение начальной (максимальной) цены, установленное Постановлением Правительства РФ от 17.10.2013г. № 929.

Комиссия приходит к выводу, что Заказчик должен был исключить три

вышеуказанных лекарственных препарата из данного лота, либо снизить начальную (максимальную) цену контракта до 1 тыс. рублей.

Ч.2 ст. 8 Закона о контрактной системе установлено, что запрещено совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами любых действий, которые противоречат требованиям закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Данная позиция подтверждается Судебной практикой (Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.10.2014г. по делу № А-65-106832014).

Таким образом, Заказчиком **допущено нарушение ч.2 ст.8 , п.1ч.1 ст. 64 с отсылочной нормой на п.1 ч.1 ст. 31 Закона о контрактной системе.**

2. В информационной карте документации об электронном аукционе в п.10.2 раздела 10, заказчиком установлено, что остаточный срок годности товара должен составлять не менее 80 %.

Согласно Письму ФАС России от 26.08.2014 года № АК/34487/14 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов» 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 ФАС России считает, что остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками, 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.

На основании вышеизложенного доводы заявителя, указывающие на то, что заказчиком в аукционной документации необоснованно установлены сроки годности к лекарственным препаратам в «%» выражении, являются обоснованными.

3. В ходе рассмотрения материалов дела Комиссией УФАС по КЧР также установлено, что п.п. 1.5.2.2 п.1.5 Раздела 1 «Общие требования» и п. 19 информационной карты аукционной документации Заказчиком предъявлены единые требования к участникам закупки, в том числе правомочность участника заключить контракт. Данное требование утратило силу с введением в действие Федерального закона от 04.06.2014г. № 140-ФЗ.

Следовательно, указав данное требование в составе документации Заказчик **допустил нарушение ч.1 ст. 31 Закона о контрактной системе.**

4. В извещении о проведении открытого аукциона в разделе «Требования к участникам» пунктом 3 указано: требование о наличии финансовых ресурсов для исполнения контракта (в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ).

Согласно указанной норме Закона «**Правительство Российской Федерации вправе** устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию финансовых ресурсов для исполнения контракта». В данном случае на закупку медицинских препаратов Правительством РФ не принималось никаких нормативных актов. Следовательно, Заказчиком установлено избыточное требование к участникам закупки, чем допущено нарушение **требования п.1.ч.2 ст. 31 Закона о контрактной системе**.

5. Согласно требованию ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной ч. 1 ст. 64 Закона информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с ч. 1, ч.ч. 1.1 и 2 (при наличии таких требований) ст. 31 Закона о контрактной системе.

П. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системы предусмотрено, что заказчик при осуществлении закупки устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 22.12.2011 г. № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» оптовая и розничная торговля лекарственными препаратами входит в перечень работ, услуг, составляющих фармацевтическую деятельность.

В соответствии с законом РФ «О лицензировании отдельных видов деятельности» изготовление лекарственных средств и фармацевтическая деятельность подлежат обязательному лицензированию.

Согласно требованию ч.5 ст. 31 Закона о контрактной системы информация об установленных требованиях в соответствии с ч.ч. 1. 1.1. и 2 ст.31 указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке. Следовательно, Заказчик обязан был в требованиях к участнику в аукционной документации открытого аукциона и в извещении о проведении открытого аукциона **установить обязательное требование наличия лицензии на осуществление фармацевтической деятельности.**

В нарушение п.1.ч.1 ст. 31, ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе, Заказчиком не установлено обязательное требование наличия лицензии на осуществление фармацевтической деятельности в извещении о проведении открытого аукциона

и аукционной документации.

Указанные нарушения Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 99, частью 8 статьи 106 Закона,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч. 2 ст.8, п.1 ч.1, п.1 ч. 2 ст. 31, п.1 ч.1, ч.3 ст. 64 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении нарушений.
4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

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

Председатель Комиссии К.А. Бабаев

Члены Комиссии Р.Х. Туркменова

Кубанова