

РЕШЕНИЕ № 12-10-53/2016

«15» апреля 2016г.

г.

Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее — Комиссия Костромского УФАС России; Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Белов Д.Ю., начальник отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Члены Комиссии:

Суясов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Стёпина А.К., старший государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии представителя ОГКУ «Агентство государственных закупок Костромской области» в лице главного эксперта <А...>, представителя АО «Р-Фарм» в лице территориального менеджера <Б...> и представителей ОГБУЗ "Центр инфекционных заболеваний" в лице заместителя главного врача по экономическим вопросам <Г...> и заместителя главного врача по лечебной работе <Л...>, рассмотрев жалобу АО «Р-Фарм» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку противовирусного препарата Зидовудин+Ламивудин (извещение № 0841200000716000584) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам, 04.04.2016 г. ОГКУ «Агентство государственных закупок Костромской области» (далее – Уполномоченный орган) разместила на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку противовирусного препарата Зидовудин+Ламивудин (извещение № 0841200000716000584).

АО «Р-Фарм» (далее - Заявитель) в своей жалобе обжалует действия заказчика, который, по его мнению, установил положения документации с нарушением законодательства.

В своей жалобе Заявитель указывает следующее.

"В соответствии с Документацией об аукционе установлены следующие характеристики объекта закупки:

МНН - Зидовудин+Ламивудин

Лекарственная форма - таблетки, покрытые пленочной оболочкой

Дозировка - 300 мг + 150 мг

Форма выпуска - в упаковке 60 шт.

Количество - 8517

Заявитель обратился с запросом о разъяснении положений документации и выяснении возможности поставки составляющих препарата отдельно: Зидовудин, таблетки покрытые пленочной оболочкой, 300 мг, 60 шт., 8517 упаковок и Ламивудин, таблетки покрытые пленочной оболочкой, 150 мг, 60 шт; 8517 упаковок.

В связи с поступившим запросом на разъяснение положений аукционной документации, Заказчик пояснил, что изменение значений показателей, указанных в разделе 2 Описание объекта закупки, в том числе требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам препарата документации об аукционе в электронной форме, недопустимо.

Отказ Заказчика в поставке составляющих лекарственного препарата Зидовудин+Ламивудин отдельно, Заявитель жалобы считает неправомерными.

Заявитель считает, что действия Уполномоченного учреждения, Заказчика по разработке и утверждению Документации об Аукционе нарушают требования статей 33, 64 Федерального закона Российской Федерации 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), а также частей 1 и 2 статьи 17 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в связи со следующим.

Положения статьи 64 Закона о контрактной системе регулируют содержание документации об электронном аукционе.

Помимо прочего документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно условиям, установленным частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или

оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена Федеральным законом.

В соответствии с положениями пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Однако в нарушение указанных выше норм Уполномоченным учреждением, Заказчиком при разработке и утверждении Документации об Аукционе в Документацию об Аукционе включены ряд положений, которые очевидно свидетельствуют об установлении требований к участнику размещения заказа, влекущих ограничение доступа к участию в торгах.

Согласно разъяснениям Федеральной Антимонопольной Службы Российской Федерации от 21.03.2011 № ИА/9614 противовирусные комбинированные и монопрепараты в той же комбинации в виде 2-х или 3-х таблеток, предназначенные для лечения лиц, инфицированных вирусом иммунодефицита человека, являются эквивалентными, терапевтический эффект при назначении комбинированного антиретровирусного препарата и монопрепаратов в той же комбинации в виде 2-х или 3-х таблеток сопоставим при условии соблюдения пациентом режима приема монопрепаратов.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2012 № 1438 «О финансовом обеспечении закупок диагностических средств и противовирусных препаратов для профилактики, выявления, мониторинга лечения и лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С» Ламивудин и его сочетания с другими лекарственными средствами являются противовирусными препаратами.

Таким образом, при закупках противовирусных препаратов: комбинированных и монопрепаратов, предназначенных для лечения лиц, инфицированных вирусом иммунодефицита человека, комбинированные и монопрепараты в той же комбинации в виде 2-х или 3-х таблеток являются взаимозаменяемыми.

Кроме того обращаем внимание на то, что лечение ВИЧ - инфекции представляет

собой длительный процесс. Исходя из практики применения комбинированных препаратов с фиксированной дозировкой, минусом применения комбинированных препаратов является возникновение резистентности (другими словами - нечувствительности вируса к химиотерапии).

Соответственно, для преодоления резистентности возникает необходимость изменения состава препаратов, дозировки, схемы применения. Комбинированные таблетки ограничивают такие возможности. В этой связи прием монопрепаратов приводит к индивидуализации терапии и возможности гибко реагировать на протекание ВИЧ - инфекции.

Кроме того, прием большинства препаратов для лечения ВИЧ - инфекции сопровождается значительными побочными эффектами со стороны различных органов и систем (угнетение кроветворения, побочные эффекты со стороны центральной нервной системы, желудочно-кишечного тракта и др.). При этом, для каждого препарата характерен свой профиль побочных эффектов и токсичности, которые, как правило, носят дозозависимый характер. При приеме комбинированных препаратов варьировать дозировки невозможно, что, несомненно, будет приводить к увеличению побочных эффектов. В случае возникновения побочных эффектов при приеме монопрепаратов возможно уменьшить дозировки, заменить один препарат на другой, что приведет к повышению безопасности лечения.

Обращаем внимание на то, что удобством закупки монопрепаратов по сравнению с закупкой комбинированных средств является то, что в случаях возникновения побочных эффектов на какой-либо препарат из комбинации, лечащий врач имеет возможность произвести замену определенного монопрепарата на иной препарат из той же группы.

Кроме того, поскольку стоимость монопрепаратов ниже стоимости комбинированных средств, закупка необходимой комбинации монопрепаратов позволила бы эффективнее использовать бюджетные средства и, как результат, обеспечить лекарствами большее число пациентов (по нашим приблизительным оценкам, комбинация монопрепаратов может быть более чем в 2-2,5 раза дешевле эквивалентного комбинированного средства).

Таким образом, при включении в Документацию в составе одного лота комбинированного препарата, объединяющего в себе препараты с различными МНН, Заказчик заведомо ограничил количество участников размещения заказа.

Так, например, в таком Аукционе не смогут принять участие участники размещения заказа, которые готовы предложить к поставке только МНН Ламивудин или только МНН Зидовудин. а смогут подать заявки только участники, способные предложить к поставке комбинированный препарат с МНН Зидовудин+Ламивудин, который производится ограниченным числом производителей, тогда как производителей и поставщиков МНН Ламивудин. МНН Зидовудин значительно больше.

В связи с тем, что участников размещения заказа, имеющих возможность предложить к поставке только монопрепараты, значительно больше, чем количество участников, способных предложить к поставке комбинированный препарат, все вышеназванные факты указывают на очевидные обстоятельства, которые сокращают количество участников, препятствуют добросовестной

конкуренции, свидетельствуют об ограничении доступа к участию в торгах со стороны Уполномоченного учреждения. Заказчика и допущенных нарушениях условий статей 33, 64 Закона о контрактной системе и частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что Уполномоченное учреждение, Заказчик для того, чтобы избежать нарушения действующего законодательства и для того, чтобы обеспечить большее количество участников размещения заказа, должен был сформировать по данному Аукциону 2 лота, а именно один лот для МНН Ламивудин и один лот для МНН Зидовудин.

Кроме того, в практике разработки аукционной документации сформировались принципы, которыми следует руководствоваться заказчиком при формировании лотов аукциона, в целях обеспечения наиболее эффективного размещения заказа и наличия добросовестной конкуренции, а именно: - заказчику следует избегать укрупнения лотов в связи с тем, что любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов."

Заказчик не согласился с доводом Заявителя и указал следующее.

"Конкурсная документация составлена на основании обоснованной заявки лечебного отдела, которая опирается на клинические рекомендации, в которых написано, что при использовании в сочетании данных препаратов, в том числе "Зидовудин" и "Ламивудин" для удобства повышения приверженности, как следствия эффективности, регламентировано значение комбинированной формы препаратов. Это повышает качество лечения."

Выслушав доводы сторон, изучив представленные документы, и проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закон о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости и прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, а также обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

При этом Заказчики в силу части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Закона о контрактной системе).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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 статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункта 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

б) 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;

Таким образом, нарушений при описании объекта закупки Комиссией Костромского УФАС России не обнаружено, а именно Заказчик четко дал указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106, Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Р-Фарм» необоснованной.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Заместитель Председателя Комиссии:

Д.Ю. Белов

Члены Комиссии:

А.И. Суясов

А.К. Степина