

РЕШЕНИЕ №45с/16

16 февраля 2016 года

город Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: Л.А. Черкашина;

Члены Комиссии: Т.Н. Ролдугина, Ю.А. Шипулина,

в присутствии представителей:

- заказчика: Управление здравоохранения Липецкой области – <...> ,

- заявителя: ООО «Герофарм» - <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Герофарм» на положения документации об электронном аукционе № 179 на поставку лекарственного препарата Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный (реестровый номер <...>) (далее - электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 09.02.2016 поступила жалоба ООО «Герофарм» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе. В связи с этим, жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru> в разделе «жалобы».

На заседании комиссии велась аудиозапись заседания.

Присутствующие на рассмотрении жалобы представители заявителя указывают, что аукционная документация составлена заказчиком с нарушением требований ст.33 и ст.64 Закона о контрактной системе. Описание объекта закупки не носит объективный характер и влечет установление требований, ограничивающих количество участников закупки. Так, помимо действующего вещества (МНН) Инсулин- изофан человеческий генно-инженерный , заказчиком в качестве функциональных характеристик названы:

-показатели фармакодинамики: время начала действия, максимальный эффект, продолжительность действия;

-показатели фармакокинетики: максимальной концентрации в плазме, периода полувыведения;

-состав вспомогательных веществ.

При этом заявленный заказчиком препарат указанных характеристик соответствует товару с торговым наименованием Протофан НМ Пенфилл одного производителя.

Более того, заявителем был направлен запрос о разъяснении положений документации, в котором просил пояснить в отношении каждой характеристики, указанной в п.4.2 документации, что считать его максимальным и(или) минимальным значением, а какие значения не могут изменяться. Между тем, заказчиком положения документации не пояснены, ответ на указанный вопрос не представлен.

Представитель заказчика не согласен с доводами жалобы заявителя и пояснил, что аукционная документация разработана в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе. А указанные в аукционной документации требования к характеристикам закупаемого товара составлены исходя из потребностей заказчика, а также исходя из потребностей определенной категории граждан. При этом закупка осуществляется на поставку товара, а не на его производство. Запрос о даче разъяснений положений аукционной документации поступил заказчику от оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» 04.02.2016 в 16 ч. 31 мин, а разъяснения положений документации об элетронном аукционе были размещены на официальной сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru> 04.02.2016 в 19ч. 32 мин, то есть в срок, установленный Законом о контрактной системе и содержали ответ на все вопросы участника.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами и выслушав мнение представителей сторон, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее:

Приказом начальника управления здравоохранения Липецкой области от 20.01.2016 №46 было принято решение о проведении электронного аукциона и о создании аукционной комиссии.

Документация об электронном аукционе № 179 на поставку лекарственного препарата Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный (реестровый номер <...>) и извещение размещены на официальном сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом электронного аукциона является поставка лекарственного препарата-«Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный».

Описание объекта закупки приведено заказчиком в пункте 4.2 документации об электронном аукционе: лекарственный препарат Инсулин средней продолжительности действия (после подкожного введения начало действия - через 1,5 часа, максимальная концентрация инсулина в плазме - в течение 2-18 часов, период полувыведения - 5-10 часов, максимальный эффект - в течение 4-12 часов, продолжительность действия - 24 часа) - инсулин-изофан человеческий генно-инженерный суспензия для подкожного введения 100 МЕ/мл 3 мл (вспомогательные вещества: цинка хлорид, глицерин (глицерол), метакрезол, фенол, натрия гидрофосфата дигидрат, протамина сульфат, натрия гидроксид и/или кислота хлористоводородная, вода для инъекций) картриджи № 5.

1. Рассмотрев довод заявителя о том, что описание объекта закупки носит необъективный характер, поскольку заказчиком кроме МНН – Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный указаны иные характеристики (показатели фармакодинамики, показатели фармакокинетики, состав вспомогательных веществ), Комиссия Липецкого УФАС России считает его необоснованным в связи со следующим.

Согласно 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 статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта

В соответствии с пунктами 1 и 6 части 1 статьи 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 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. 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;

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 закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Действующее законодательство предоставляет заказчику право определять в документации о закупке такие требования к качественным характеристикам товара, которые соответствуют потребностям Заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Заказчик вправе включить в документацию такие характеристики товаров, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных функций. При этом, заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки.

Проанализировав аукционную документацию, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что учитывая установленные Законом о контрактной системе требования, заказчиком было сформировано описание закупки (п.4.2 документации об аукционе), которое содержит в себе международное непатентованное наименование закупаемого лекарственного препарата – Инсулин- изофан человеческий генно-инженерный, что соответствует требованиям п.6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

При этом, заказчиком в качестве описания объекта закупки - лекарственного препарата с МНН «Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный» – указаны также качественные характеристики лекарственного препарата в виде состава лекарственного средства (вспомогательные вещества), показатели фармакодинамики, показатели фармакокинетики.

В силу ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что требования п.1и п.6 ч.1ст.33 и ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе при указании характеристик препарата не нарушены.

2. Рассматривая довод заявителя о том, что характеристики лекарственного препарата, указанные в п.4.2 аукционной документации соответствуют единственному препарату «Протофан НМ Пенфилл» одного производителя, Комиссия Липецкого УФАС России считает его необоснованным по следующим основаниям.

Из анализа п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе следует, что она не предусматривает обоснования значимости для заказчика каждой характеристики товара.

Заказчик при осуществлении закупки не имеет возможности установить требования к характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок для государственных нужд.

Закон о контрактной системе не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Установление заказчиком любых параметров, характеристик, требований к товару, работам, услугам может повлечь невозможность принять участие того или иного юридического, физического лица в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), ограничить число участников закупки, поскольку не все поставщики (исполнители) имеют возможность поставить товар, выполнить работу, оказать услугу, соответствующую всем условиям документации об электронном аукционе.

Предметом электронного аукциона является **поставка лекарственного препарата Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный.**

В соответствии со ст. 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и **направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.**

В силу части 1 ст. 1 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с заключением договора, предметом которого является **поставка товара**, выполнение работы, оказание услуги.

В связи с этим участником электронного аукциона могло выступить любое юридическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар - лекарственный препарат с МНН «Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный», отвечающий требованиям документации об электронном аукционе.

Таким образом, возможность осуществления поставки лекарственного препарата предусмотрена для неограниченного числа поставщиков.

Отсутствие у кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар с указанными в п. 4.2 документации

характеристиками, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

Доказательств, подтверждающих отсутствие у заявителя или иного участника электронного аукциона возможности приобрести требующийся к поставке товар представлено не было.

Вместе с тем, не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в п. 4.2 документации об электронном аукционе требования к товару являются непреодолимыми для потенциальных участников, а действия заказчика направлены на ограничение количества участников закупки.

Комиссия Липецкого УФАС России отмечает, что при установлении признаков нарушения Закона о контрактной системе имеет значение не тот факт, что один или несколько производителей производят соответствующий товар, а возможность участников закупки осуществить его поставку.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает, что установленные заказчиком требования к товару при условии того, что закупка осуществляется на поставку лекарственного препарата, а не на его производство, не ограничивают круг участников закупки и не являются нарушением [статьи 33](#) Закона о контрактной системе.

3. Согласно [части 3 статьи 65](#) Закона о контрактной системе, любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

В соответствии с положениями части 4 ст. 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно п.16 документации об электронном аукционе «Любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, адрес которой указан в настоящей документации, вправе направить на адрес этой электронной площадки запрос о даче разъяснений положений настоящей документации. При этом участник электронного аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений настоящей документации в отношении данного аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки

Заказчику. В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного запроса Заказчик размещает в соответствии с Законом о контрактной системе разъяснения положений настоящей документации с указанием предмета запроса, но без указания участника электронного аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил Заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе. Разъяснения положений настоящей документации предоставляются с 02.02.2016 по 07.02.2016».

Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что на официальном сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru> 04.02.2016 в 19 ч. 32 мин. заказчиком размещен ответ на запрос о разъяснении положений документации.

В ходе анализа запроса о даче разъяснений положений документации и ответа на запрос о разъяснении положений документации данного заказчиком, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что данный ответ дан на основании Закона о контрактной системе и отвечает требованиям, предъявляемым ч. 5 ст. 65 Закона о контрактной системе к разъяснениям положений документации.

Таким образом, жалоба в данной части является необоснованной.

В ходе внеплановой проверки нарушений Закона о контрактной системе в действиях заказчика и аукционной комиссии не установлено.

Руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", 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 (утв. Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Герофарм» на положения документации об электронном аукционе № 179 на поставку лекарственного препарата Инсулин-изофан человеческий генно-инженерный (реестровый номер <...>) необоснованной.

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