

## РЕШЕНИЕ

«24» ноября 2015г.

Резолютивная часть решения оглашена «23» ноября 2015г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «24» ноября 2015г.

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

**Председателя комиссии: Стельмах С.В. - заместителя 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;

Коломиец А.А. – специалиста-эксперта

отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- <...> – представителя Департамента охраны здоровья населения Кемеровской области, по доверенности;

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

рассмотрев дело № 607/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - Департаментом охраны здоровья населения Кемеровской области законодательства о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона №0139200000115007061 на поставку инсулина: Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для 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, 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

**установила:**

16.11.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «ГЕРОФАРМ» (вх. № 4531э от 16.11.2015г.) на действия заказчика - Департамента охраны здоровья населения Кемеровской области при проведении электронного аукциона №0139200000115007061 на поставку инсулина: Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный).

По мнению заявителя, документация об электронном аукционе противоречит требованиям законодательства о контрактной системе, а именно:

- в Техническом задании аукционной документации заказчиком установлены требования к профилю действия инсулина, ограничивающие количество участников закупки, поскольку данные характеристики не являются функциональными характеристиками препарата и соответствуют единственному торговому наименованию Протафан НМ (позиция №2 - флаконы) и Протафан НМ Пенфилл (позиция №1- картриджи), производства компании Ново Нордиск А/С - Дания.

- в позиции №1 Технического задания аукционной документации заказчиком установлены требования к поставке инсулина в картриджной форме выпуска с использованием многоразовой шприц-ручки, и указано на необходимость совместимости поставляемых картриджей со шприц-ручками многократного применения Новопен. При этом шприц-ручка Новопен предназначена для использования исключительно с инсулиновыми картриджами компании Ново Нордиск А/С - Дания.

Также заказчиком установлено следующее:

«В случае если Участником закупки к поставке предлагается инсулин в **картриджах, не совместимых со шприц-ручками, указанными в разделе «Техническое задание»** аукционной документации, Участник закупки (Поставщик) **обязан** одновременно с поставкой инсулина **безвозмездно передать Заказчику шприц-ручки** многократного применения, совместимые с картриджами, в которых осуществляется поставка инсулина, **в количестве, равном количеству упаковок инсулина**, составляющим предмет контракта».

Таким образом, для участников, предлагающих к поставке инсулиновые картриджи, не совместимые со шприц-ручкой Новопен (а значит для участников, предлагающих иное торговое наименование, нежели **Протафан НМ Пенфилл**) -

установлено требование поставки шприц-ручек в пропорции 1 шприц-ручка на 1 упаковку препарата, что ограничивает, по мнению заявителя, количество участников закупки, поскольку фактически у заказчика не может быть потребности в многоразовых шприц-ручках в пропорции 1 шприц-ручка на 1 упаковку картриджей инсулина, так как часть пациентов использует флаконированные формы и аналоговые инсулины, где наличие многоразовых шприц ручек не требуется, а также это экономически нецелесообразно для участников закупки, предлагающих иной лекарственный препарат, за исключением Протафан НМ Пенфилл.

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

30.10.2015 г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – Департаментом контрактной системы Кемеровской области были размещены извещение о проведении аукциона в электронной форме №0139200000115007061 на поставку инсулина: Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный).

03.11.2015г. по решению заказчика в рассматриваемую аукционную документацию были внесены изменения и опубликованы на официальном сайте.

На участие в аукционе была подана 1 заявка.

23.11.2015г. аукционной комиссией Департамента контрактной системы Кемеровской области была рассмотрена единственная заявка №1 (ОАО «КУЗБАССФАРМА») и признана соответствующей требованиям аукционной документации (Протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 23.11.2015г.).

Как указывает в жалобе ООО «ГЕРОФАРМ», установленным заказчиком характеристикам в позиции №1 и 2 Технического задания аукционной документации по профилю действия инсулина соответствует лекарственный препарат единственного производителя - Ново Нордиск А/С – Дания, торговое наименование Протафан НМ (позиция №2 - флаконы) и Протафан НМ Пенфилл (позиция №1- картриджи).

В подтверждение своей позиции заявителем в материалы дела представлено письмо ФАС России от 10.06.2015г. №АК/29024/15, которое содержит рекомендации ФАС России по проведению закупок лекарственных препаратов с МНН «Эпоэтин Бета», тогда как предметом рассматриваемой закупки является поставка инсулина, вследствие чего руководствоваться данным письмом в рассматриваемой ситуации не представляется возможным.

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.

Согласно Государственному реестру лекарственных средств группа фармацевтических субстанций, обладающих фармакологической активностью (МНН) с названием «Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный)», содержит 41 позицию с разными торговыми наименованиями лекарственных препаратов как российских, так и зарубежных производителей.

В соответствии с пунктом 11 информационной карты аукциона описание объекта закупки содержится в техническом задании аукционной документации.

Техническое задание аукционной документации содержит следующие требования к лекарственному препарату с МНН Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный):

1.	Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный) сусп. д/п/к вв 100МЕ/мл 3 мл №5 в картриджах, совместимых со шприц-ручками многократного применения Новопен. Профиль действия: После п/к инъекции действие наступает в течение 1,5 часов после введения, а максимальный эффект проявляется в течение 4-12 часов, при этом общая продолжительность действия составляет около 24 часов	Упаковка	2666
2.	Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный) сусп. д/п/к вв 100МЕ/мл 10 мл №1. Профиль действия: После п/к инъекции действие наступает в течение 1,5 часов после введения, а максимальный эффект проявляется в течение 4-12 часов, при этом общая продолжительность действия составляет около 24 часов	Упаковка	2818

Заказчиком в отзыве на жалобу ООО «ГЕРОФАРМ», указано, что в Государственном реестре лекарственных средств с требуемыми заказчику характеристиками МНН

«Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный), профиль действия: после п/к инъекции действие наступает в течение 1,5 часов после введения, а максимальный эффект проявляется в течение 4-12 часов, при этом общая продолжительность действия составляет около 24 часов» зарегистрировано, помимо Протафан НМ/Протафан НМ Пенфилл, также и торговое наименование лекарственного препарата Ринсулин НПХ, производства ОАО «Национальные биотехнологии», Россия.

В соответствии с инструкцией по применению (представленной в материалы дела представителями заказчика), опубликованной на сайте Росминздрава в Государственном реестре лекарственных средств, данный препарат имеет следующий профиль действия: после подкожного введения начинает действовать через 1,5 часа после введения, максимальный эффект развивается в промежутке между 4 и 12 ч, продолжительность действия – до 24 часов.

Таким образом, заказчиком доказано, что характеристики по профилю действия, установленные в Техническом задании аукционной документации, соответствует двум лекарственным препаратам различных производителей, что не противоречит требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

На основании изложенного доводы заявителя в данной части являются необоснованными.

Также заявитель указывает, что требования заказчика в позиции 1 Технического задания аукционной документации о поставке шприц-ручек в пропорции 1 шприц-ручка на 1 упаковку препарата ограничивает количество участников закупки, поскольку фактически у заказчика не может быть потребности в многоразовых шприц-ручках в пропорции 1 шприц-ручка на 1 упаковку картриджей инсулина, так как часть пациентов использует флаконированные формы и аналоговые инсулины, где наличие много разовых шприц ручек не требуется, а также это экономически нецелесообразно для участников закупки, предлагающих иной лекарственный препарат, за исключением Протафан НМ Пенфилл.

ООО «ГЕРОФАРМ» в подтверждение своей позиции в материалы дела представлено письмо ФАС России от 25.03.2015г. №АД/14295/15, согласно которому требование заказчика о совместимости картриджей со шприц-ручками определенного производителя неминуемо приведет к закупке инсулина единственного производителя.

Вместе с тем в документации об аукционе предусмотрено:

В случае если Участником закупки к поставке предлагается инсулин в картриджах, не совместимых со шприц-ручками, указанными в разделе «Техническое задание» аукционной документации, Участник закупки (Поставщик) обязан одновременно с поставкой инсулина безвозмездно передать Заказчику шприц-ручки многократного применения, совместимые с картриджами, в которых осуществляется поставка инсулина, в количестве, равном количеству упаковок инсулина, составляющим предмет контракта.

В этом случае в контракт включаются следующие условия:

1. Поставка инсулина в картриджах осуществляется с одновременной поставкой шприц-ручек, совместимых с указанными картриджами, в количестве, равном количеству упаковок инсулина, составляющем предмет контракта (заявки, в случае если поставка осуществляется партиями).

2. В случае если поставка инсулина осуществляется Поставщиком без шприц-ручек, то Заказчик имеет право отказаться от приемки товара.

Таким образом, заказчиком предусмотрена поставка как Инсулина в картриджах, совместимых со шприц-ручками многократного применения Новопен, так и инсулина в картриджах, не совместимых с такими шприц-ручками, при условии одновременно с поставкой инсулина безвозмездно передать Заказчику шприц-ручки многократного применения, совместимые с картриджами, в которых осуществляется поставка инсулина, в количестве, равном количеству упаковок инсулина, составляющим предмет контракта.

На основании изложенного заказчиком соблюдены требования пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

Также рассматриваемый довод заявителя, следует признать необоснованным, в связи со следующим:

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ №44-ФЗ 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 соответствии с частью 2 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ 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.

Заказчиком в позиции №1 Технического задания аукционной документации установлено требование к количеству поставляемого инсулина в картриджах и совместимых с ними шприц-ручках, исходя из собственных потребностей, при этом Законом о контрактной системе правил к определению количества поставляемого товара или требований к его обоснованию в аукционной документации не предусмотрено.

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 «ГЕРОФАРМ» на действия заказчика - Департамента

охраны здоровья населения Кемеровской области при проведении электронного аукциона №0139200000115007061 на поставку инсулина: Инсулин-изофан (человеческий генно-инженерный) **необоснованной**.

2. Производство по делу №607/З-2015 прекратить.

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

Председатель комиссии:

Стельмах С.В.

Члены Комиссии:

Лыжин Д.А.

Михалева Е.Е.

Коломиец А.А.