

Решение № 03-10.1/386-2018

о признании жалобы обоснованной

06 декабря 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» – начальника отдела контроля закупок, заместителя председателя Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фармактивы Капитал» (далее – заявитель, Общество, ООО «Фармактивы Капитал») на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» (далее – заказчик, БУЗОО «ОДКБ») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения (МНН «Севофлуран») (извещение № 0352200033418000345) (далее - электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя: «.....» (доверенность от 30.11.2018);

заказчика – «.....» (доверенность от 05.12.2018), «.....» (доверенность от 05.12.2018), «.....» (доверенность 10.04.2018),

У С Т А Н О В И Л

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок поступила (вх. № 10478э от 29.11.2018) жалоба заявителя, в которой указано, что документация об электронном аукционе разработана с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-10520э от 30.11.2018) заказчиком были представлены (вх. № 10776э от 05.12.2018) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 20.11.2018 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2240625 руб.

30.11.2018 размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, согласно которому на участие в аукционе подано три заявки, двум участникам закупки отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 05.12.2018 контракт решено заключить с АО «Р-Фарм».

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

3.1. В жалобе заявителя, в том числе, указано следующее: «Заказчик создал условия, способствующие ограничению конкуренции на рынке лекарственных средств, ограничивающие количество участников, а именно требования к товару изложены в аукционной документации таким образом, что объектом закупки является только лекарственный препарат с определённым торговым названием, а количество участников закупки определяется не предложениями лиц, у которых имеется лекарственный препарат с МНН лекарственного средства, а исключительно лицами, являющимися дистрибьютерами одного производителя, указав при описании объекта закупки ссылку на товарный знак, что в совокупности ведёт к нарушению антимонопольного законодательства и неоправданному перерасходу бюджетных

20 ноября 2018 г. Заказчиком на электронной площадке РТС-тендер по адресу в сети Интернет <http://www.rts-tender.ru>, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок ([zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)) были размещены извещение 0352200033418000345 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственного препарата для медицинского применения (МНН "Севофлуран") и комплект аукционной документации.

**В составе аукционной документации**, а именно во втором разделе – Наименование и описание объекта закупки, в сведениях об объекте закупки, при описании объекта закупки с последующими пояснениями **есть требование** к объёму наполнения первичной упаковки лекарственного препарата и **наличие укупорочной системы Quik-Fil**, что **обусловлено потребностями Заказчика по проведению анестезии на имеющемся наркозном аппарате Drager**.

Считаем **требование Заказчика по взаимодействию закупаемого товара с оборудованием, используемым Заказчиком необоснованным и незаконным**, поскольку, в соответствии с действующим законодательством в сфере обращения лекарственных средств лекарственный препарат, зарегистрированный в установленном порядке на территории Российской Федерации должен соответствовать требованиям фармакопейной статьи либо в случае ее отсутствия нормативной документации или нормативного документа. В соответствии со сведениями Государственного реестра лекарственных средств, на территории РФ в рамках МНН «Севофлуран» в установленном порядке зарегистрированы лекарственные препараты с торговыми наименованиями:

- «Севоран», - в ладелец/держатель регистрационного удостоверения Эбботт Лэбораториз Лимитед, Великобритания;
- «Севофлуран-Виал», - в ладелец/держатель регистрационного удостоверения ООО «ВИАЛ», Россия);
- «Севофлуран Медисорб», - в ладелец/держатель регистрационного удостоверения АО «Медисорб», Россия.

**Ни одна из нормативных документов** ЛП 003706-280616 (Севофлуран-ВИАЛ), ЛП 001662-190412 (Севофлуран производства Бакстер Хелскэа

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального 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.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. **Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент»** либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе 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](#), [пунктом 3 части 2 статьи 83.1](#) настоящего Федерального закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств.

Согласно части 5 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе **особенности** описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Особенности описания лекарственных препаратов) утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380.

Пунктом 1 Особенности описания лекарственных препаратов установлено, что настоящим документом устанавливаются особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - лекарственные препараты), в документации о закупке лекарственных препаратов при осуществлении таких закупок (далее соответственно - документация о закупке, закупка).

В соответствии подпунктом «а» пункта 2 Особенности описания лекарственных препаратов при описании в документации о закупке заказчик помимо сведений, предусмотренных [пунктом 6 части 1 статьи 33](#) Федерального закона о контрактной системе **указывают лекарственную форму препарата, включая, в том числе эквивалентные лекарственные формы, за исключением описания лекарственной формы и ее характеристик, содержащихся в инструкциях по применению лекарственных препаратов и указывающих на конкретного производителя (например, описание цвета, формы, вкуса и др.)**.

Согласно подпункту «е» пункта 5 Особенности описания лекарственных препаратов при описании объекта закупки **не допускается указывать форму выпуска (первичной упаковки) лекарственного препарата (например, «ампула», «флакон», «блистер» и др.)**.

При этом в разделе 2 «Наименование и описание объекта закупки» документации об электронном аукционе указано: **«Наименование объекта закупки: поставка лекарственного препарата для медицинского применения (МНН «Севофлуран»)**

**Описание объекта закупки:**

№ п/п	Код ОКПД-2	Описание объекта закупки			
		Международное непатентованное наименование лекарственных препаратов либо при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования	Функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики товара, указаны в соответствии с Государственным реестром лекарственных средств ( <a href="http://www.gls.rsmnzdprav.ru">http://www.gls.rsmnzdprav.ru</a> )	единица измерения	Объем/ Кол-во товара
1.	21.20.10.231	Севофлуран	Жидкость для ингаляций 250 мл + система Quik-Fil*	условная единица	62500

**Соотношение единиц измерения:**

1 условная единица = 1 миллилитр

**Рекомендуемая форма** для предложения участника закупки указана в пункте 3.4.13. раздела 17 Части I СВЕДЕНИЯ ОБ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ документации об аукционе в электронной форме.

Срок годности товара на момент поставки должен составлять не менее 12 месяцев от срока годности установленного производителем товара.

**\* Требование к объему наполнения первичной упаковки лекарственного препарата и наличию упорочной системы Quik-Fil обусловлено потребностями Заказчика по проведению анестезии на имеющемся наркозном аппарате Drager.**

Дозировка лекарственного препарата может быть конвертирована в иные единицы измерения (например, «МЕ» (международная единица) может быть конвертирована в «мг» или «процент» может быть конвертирован в «мг/мл» и т.д.).

В Письме ФАС России № ИА/23540/18 от 05.04.2018 «О формировании документации на закупку лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» указано: «С учетом позиции экспертного учреждения Минздрава России, в рамках полномочий антимонопольного органа, установленных пунктом 5 части 2 статьи 23 Закона о защите конкуренции и пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380, ФАС России разъясняет, что **указание в документации на закупку лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» конкретной формы выпуска лекарственных препаратов без возможности поставки эквивалента может привести к сокращению количества участников закупки и ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.**

При этом, по мнению ФАС России, в целях развития конкуренции заказчики должны обеспечить условия работоспособности имеющихся у них наркотических испарителей вне зависимости от формы выпуска закупленных лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» путем заблаговременного приобретения заправочных адаптеров либо путем обеспечения возможности поставки таких адаптеров участниками закупки лекарственного препарата.

Таким образом, при покупке лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» с укупорочной системой Quik-Fil к поставке участником закупки могут быть предложены лекарственные препараты с МНН «Севофлуран» с совместимыми адаптерами в соответствующем количестве, а отклонение заказчиками таких заявок неправомерно».

На заседании Комиссии представители заказчика пояснили, что если бы были предложены оригинальные адаптеры, то участник был бы допущен к участию в аукционе, вместе с тем в документации об электронном аукционе данное условие прописано не было.

Таким образом, в нарушение пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 и 6 части 1 статьи 33 заказчиком было неправомерно установлено требование о наличии укупорочной системы Quik-Fil.

При этом Комиссия отмечает, что установление данного требования привело к отклонению заявок двух участников закупки.

**3.2.** В жалобе заявителя указано: «На запрос Участника разъяснений положений аукционной документации и просьбе приведения аукционной документации в соответствие с законодательством путём внесения изменений в части описания объекта закупки Заказчик, в нарушение ч. 4 ст. 65 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" оставил запрос без ответа. Кроме того, в запросе разъяснений Участник просил предоставить информацию о том, рассматривается ли возможность поставки вместе с лекарственным препаратом адаптеров, поскольку согласно разъяснениям дочерней компании «Drager Medical GmbH» (копии прилагаются) – компании, оборудование которой и установлено у Заказчика, допускается использование подобных адаптеров, а само устройство (адаптер) может продолжать использоваться до сохранения своей целостности и исправности функционирования, а из аукционной документации следует, что Заказчиком необоснованно рассматривается поставка только препарата во флаконах с укупорочной системой Quik-Fil. Но как указано выше Заказчик на запрос не ответил».

В соответствии с частью 4 статьи 65 Федерального 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.

В возражениях заказчика, в том числе, указано следующее: «26.11.2018 года в 21:06 по Омскому времени поступил запрос на разъяснения положений аукционной документации.

Крайний срок дачи разъяснений заказчиком был 27.11.2018 года. В силу того, что запрос поступил 26.11.2018 в 21:06 по Омскому времени в не рабочее время – у Заказчика была возможность опубликовать ответ только на следующий день.

27.11.2018 года у Заказчика произошла аварийная ситуация систем энергоснабжения, в результате чего пропало напряжение на 1 этаже здания поликлиники, вследствие чего отсутствовало питание оборудования компьютерной группы с 8:20 ч. По 21:30 ч., в том числе и интернета.

Данный факт зафиксирован комиссией заказчика в Акте осмотра и в журнале выдачи распоряжений».

Таким образом, заказчиком в нарушение части 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе не было размещены разъяснения документации об электронном аукционе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фармактивы Капитал» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения (МНН «Севофлуран») (извещение № 0352200033418000345).
2. Признать в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» нарушение требований пункта 1 и 6 части 1 статьи 33, пунктов 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе.
3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница», оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

Заместитель  
председателя  
Комиссии

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

06 декабря 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе

«.....» – начальника отдела контроля закупок, заместителя председателя Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фармактивы Капитал» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения (МНН «Севофлуран») (извещение 0352200033418000345) (далее - электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 1 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действующем бюджетном учреждении здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» нарушение требований пункта 1 и 6 части 1 статьи 33, пунктов 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 06.12.2018 № 03-10.1/386-2018, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 106 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С Ы

**1. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» в срок до 20.12.2018**

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона;

- вернуть заявки участникам;

- внести изменения в документацию об электронном аукционе, предусмотрев поставку МНН «Севофлуран» с совместными (оригинальными) адаптерами.

**2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания**

**3. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Областная детская клиническая больница» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания в срок до 21.12.2018 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии «.....»

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

**Невыполнение** должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организации **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель председателя Комиссии

«.....»

Т.П.ШМ

Члены Комиссии:

«.....»

И.Е.Е

«.....»

В.В

