

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### по делу об административном правонарушении № А61-7.30/18

07 мая 2018  
года

г. Кызыл

*Резолютивная часть постановления оглашена 03.05.2018 года*

*Постановление в полном объеме изготовлено 07.05.2018 года.*

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) «\_\_», руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 19.04.2018 г. и иные материалы дела № А61-7.30/18 в отношении должностного лица – руководителя контрактной службы «\_\_», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ,

### УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А61-7.30/18 рассмотрено в присутствии представителя «\_\_» по доверенности от 04.04.2018 г. б/н. «\_\_», в отсутствие надлежащим образом извещенного «\_\_» от 23.04.2018 г.

**Существо административного правонарушения:** включение в описание объекта закупки требований, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

В ходе рассмотрения дела № А61-7.30/18 «\_\_» вину признала и предоставила в материалы дела ходатайство об освобождении от административной ответственности по статье 2.9 КоАП РФ, в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

Рассмотрев материалы дела № А61-7.30/18, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба (вх. № 5041 от 29.11.2017 года) ООО «М» на положения документации электронного аукциона № 0112200000817003094 на приобретение вакцины для профилактики вирусного гепатита А, начальная (максимальная) цена контракта: 7 758 000, 00 рублей.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями и в сроки, установленные статьей 105 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе). В связи с чем, жалоба была принята Тывинским УФАС России к рассмотрению.

Уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте ЕИС в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 17.11.2017 г. размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000817003094 на приобретение вакцины для профилактики вирусного гепатита А, начальная (максимальная) цена контракта: 7 758 000, 00 рублей.

Документация электронного аукциона на поставку вакцины для профилактики вирусного гепатита А утверждена приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 17.11.2017 г. № 2428.

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 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе, 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.

Пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 о контрактной системе вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств.

Таким образом, Законом о контрактной системе предусмотрено, что при закупке лекарственных средств в документации о закупке указывается международные непатентованные наименования (далее – МНН) или при отсутствии таких МНН – химические, группировочные наименования.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России, описание объекта закупки установлено в части 2 аукционной документации (далее – техническое задание), в соответствии с которым установлено следующее:

<b>МНН</b>	<b>Характеристика</b>	<b>Ед.изм.</b>
Вакцина для профилактики вирусного гепатита А (Vaccine hepatitis A)	Для проведения ревакцинации детей с 12 месяцев до 16 лет шприц/1доза/0,5 мл (детская доза)	шприц/доза

Оборот лекарственных средств на территории Российской Федерации регулируется Федеральным законом от 12.04.2010 года № 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" (далее – Закон об обращении лекарственных средств).

Согласно пункту 16 статьи 4 Закона об обращении лекарственных средств международное непатентованное наименование лекарственного средства – это наименование действующего вещества фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения (ВОЗ).

Согласно положениям ВОЗ под МНН понимается фармацевтические субстанции или активные фармацевтические ингредиенты, имеющие уникальные общепризнанные наименования. Поскольку МНН отражает свойства фармацевтической субстанции или активного фармацевтического ингредиента, все лекарственные средства, имеющие одинаковое МНН, должны быть эквивалентными.

Следовательно, МНН лекарственного препарата указывает на фармацевтическую субстанцию (действующее вещество), которая содержится в соответствующем лекарственном препарате и определяет его эффективность.

Таким образом, указание МНН или при его отсутствии химического либо группировочного наименования лекарственного препарата, лекарственной формы и дозировки (с указанием возможности поставки эквивалента) является необходимым достаточным условием идентификации лекарственного препарата.

При таких обстоятельствах, лекарственные препараты с одинаковыми МНН, взаимозаменяемыми лекарственными формами, взаимозаменяемыми дозировками и разными торговыми наименованиями следует относить к взаимозаменяемым лекарственным препаратам.

Никакие иные характеристики лекарственных препаратов (например, первичная упаковка (форма выпуска), вторичная упаковка, количество препарата в первичной упаковке (например, объем наполнения), количество единиц (ампул, шприцев и т. д.) препарата во вторичной упаковке и т.п.) не влияют на терапевтические свойства лекарственных средств.

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что заказчиком в части 2 аукционной документации установлены требования к лекарственному препарату, не влияющие на его терапевтические свойства и не позволяют предложить к поставке эквивалент, а именно: «Ед. изм. - шприц/доза».

Следует обратить внимание, что согласно сведениям Государственного реестра лекарственных средств, опубликованного в сети Интернет по адресу: <http://grls.rosminzdrav.ru> на текущий момент на территории Российской Федерации зарегистрированный лекарственный препарат - МНН «Вакцина для профилактики вирусного гепатита А» имеет различные формы выпуска как во флаконах, так и в шприцах.

Таким образом, установление в аукционной документации требований к лекарственной форме лекарственного препарата, которые не влияют не

терапевтические свойства лекарственного препарата (форма выпуска), без возможности поставки эквивалента, нарушает принцип объективности и приводит к ограничению количества потенциальных участников закупки.

Таким образом, в действиях государственного заказчика – Министерства здравоохранения Республики Тыва установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в части установления в описании объекта закупки требований к товару, ограничивающих круг участников электронного аукциона № 0112200000817003094.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 11.12.2017 г. по делу № 05-05-06/248-17 в действиях государственного заказчика – Министерства здравоохранения Республики Тыва установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в части установления в описании объекта закупки требований к товару, ограничивающих круг участников электронного аукциона № 0112200000817003094.

В ходе рассмотрения дела установлено, что протоколом об административном правонарушении от 19.04.2018 г. № А61-7.30/18 действия

должностного лица – руководителя контрактной службы Министерства здравоохранения Республики Тыва «\_\_» квалифицированы по части 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

Частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за включение в описание объекта закупки требований и указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования производителя, требований к товарам, информации, работам, услугам при условии, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или включение в состав одного лота, объекта закупки товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой.

Согласно сведениям Государственного реестра лекарственных средств, опубликованного в сети Интернет по адресу: <http://grls.rosminzdrav.ru> на текущий момент на территории Российской Федерации зарегистрированный лекарственный препарат - МНН «Вакцина для профилактики вирусного гепатита А» с торговыми

наименованиями «Хаврикс» и «Вакта» имеют форму выпуска как во флаконах, так и в шприцах. Таким образом, в рассматриваемых действиях «\_\_» отсутствует объективная сторона административного правонарушения предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

В силу пункта 20 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" - несмотря на обязательность указания в протоколе об административном правонарушении наряду с другими сведениями, перечисленными в части 2 статьи 28.2 КоАП РФ, конкретной статьи КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающей административную ответственность за совершенное лицом правонарушение, право окончательной юридической квалификации действий (бездействия) лица КоАП РФ относит к полномочиям судьи.

Если при рассмотрении дела будет установлено, что протокол об административном правонарушении содержит неправильную квалификацию совершенного правонарушения, судья может переквалифицировать действия (бездействие) лица на другую статью, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовой объект посягательства, при условии, что это не ухудшает положения лица, в отношении которого возбуждено дело, и не изменяет подведомственности его рассмотрения.

В таком же порядке может быть решен вопрос о переквалификации действий (бездействия) лица при пересмотре постановления или решения по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного, в действиях руководителя контрактной службы «\_\_» содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, санкция которой предусматривает наложение административного штрафа в размере 3 000 рублей, тогда как санкция части 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ, предусматривает наложение административного штрафа в размере 50 000 рублей, связи с чем, прихожу к выводу, что в рассматриваемом случае действия «\_\_» можно переквалифицировать с части 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ на часть 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Таким образом, должностным лицом – руководителем контрактной службы Министерства здравоохранения Республики Тыва «\_\_» совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за утверждение конкурсной документации,

документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена в части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в утверждении документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Субъектами данного правонарушения являются:

- должностные лица государственного заказчика;
- должностные лица уполномоченного органа.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 29.03.2017 г. № 122 утвержден порядок взаимодействия заказчиков и Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Порядок), который вступил в законную силу 31.03.2017 г.

Согласно подпункту 2 пункта 5.1 раздела 5 Порядка уполномоченный орган утверждает документацию о закупке, за исключением описания объекта закупки и проекта контракта (договора).

Подпунктом 2 пункта 5.2 раздела 5 Порядка заказчик разрабатывает и утверждает описание объекта закупки в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Республики Тыва от 07.04.2014 г. № 380 создана контрактная служба Министерства.

Приказом Министерства №\_\_ от \_\_\_ внесены изменения в состав контрактной службы, руководителем которой назначен «\_\_».

На основании вышеизложенного следует, что «\_\_», подготовив и утвердив описание объекта закупки электронного аукциона № 0112200000817003294 с нарушением требований Закона о контрактной системе, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вина «\_\_» состоит в том, что «\_\_», не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «\_\_» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является дата размещения на официальном сайте ЕИС в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) документации открытого аукциона в электронной форме № 0112200000817003294, то есть 17.11.2017 г.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения уполномоченного органа – Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок, то есть «\_\_».

Вместе с тем в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли



правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В ходе рассмотрения дела № А61-7.30/18 установлено, «\_\_», административное правонарушение совершено впервые, размер вреда и тяжесть наступивших последствий не представляют существенного нарушения охраняемым общественным правоотношениям, материальный ущерб бюджету не причинён, что свидетельствует о малозначительности совершенного административного правонарушения.

При таких обстоятельствах, действия «\_\_» формально содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, но характер совершенного правонарушения, размер вреда и тяжесть наступивших последствий не представляют существенного нарушения охраняемым общественным правоотношениям, что свидетельствует о малозначительности правонарушения.

В соответствии с пунктом 2 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ постановлении о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае объявления устного замечания в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.30, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать должностное лицо – руководителя контрактной службы «\_\_» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Производство по делу об административном правонарушении № А61-7.30/18, возбужденное в отношении должностного лица – «\_\_» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ - постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководителя управления

«\_\_»