

РЕШЕНИЕ

по делу № 459/2019-КС о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

08 апреля 2019 года

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

в присутствии представителя департамента по регулированию контрактной системы КК (далее – Уполномоченный орган) Елышко А.В. (доверенность в материалах дела), в присутствии представителей ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК (далее – Заказчик) Брус Е.Е., Бгане Н.М. (доверенности в материалах дела), в присутствии представителя ООО «Фармактивы Капитал» Мелентьева А.В. (доверенность в материалах дела), рассмотрев жалобу ООО «Фармактивы Капитал» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК, департамента по регулированию контрактной системы КК при проведении электронного аукциона: «Поставка лекарственного препарата для медицинского применения (МНН: Севофлуран)» (извещение № 0318200063919000714) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации аукциона в электронной форме и указывает, что аукционная документация не соответствует Закону о контрактной системе.

Уполномоченным органом, Заказчиком представлены извещение о проведении электронного аукциона, документация об аукционе, письменные пояснения по существу жалобы. Документация разработана с учетом положением Закона о контрактной системе.

Согласно представленным пояснениям, Заказчик с доводами Заявителя не согласен. Аукционная документация составлена в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – департаментом по регулированию контрактной системы КК проводился электронный аукцион: «Поставка лекарственного препарата для медицинского применения (МНН: Севофлуран)» (извещение № 0318200063919000714).

Заказчик – ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК.

Начальная (максимальная) цена контракта – **15 236 250,00руб.**

В соответствии с п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе аукционная документация должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии с ст. 33 настоящего закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе 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.

Согласно п.6) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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. 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. Положения настоящего пункта не применяются при определении поставщика лекарственных препаратов, с которым заключается государственный контракт в соответствии со статьей 111.4 настоящего Федерального закона;

Постановлением Правительства РФ от 15 ноября 2017г. № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлены особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения.

В соответствии с п.2 постановления Правительства РФ от 15 ноября 2017г. № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд», при описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указывают:

а) 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.);

б) дозировку лекарственного препарата с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве (например, при закупке таблетки с дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а также с возможностью поставки лекарственного препарата в некротных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности;

в) остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени (например, "не ранее 1 января 2020 г." или "не менее 12 месяцев с даты заключения контракта" и др.).

Согласно Разделу 2 «Описание объекта закупки», документации аукциона в электронной форме указано:

Также в Разделе 2 «Описание объекта закупки», документации аукциона в электронной форме указано:

В соответствии со сведениями государственного реестра лекарственных средств, на территории Российской Федерации в рамках МНН «Севофлуран» зарегистрированы и разрешены к медицинскому применению лекарственные препараты:

ФАС России в письме от 05.04.2018 № ИА/23540/18 ФАС России «О формировании документации на закупку лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» разъяснено, что указанные лекарственные препараты выпускаются в лекарственной форме «жидкость для ингаляций» во флаконах 100 мл и 250 мл, имеют эквивалентные показания к применению и противопоказания. Дозировка лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» в соответствии с инструкциями по медицинскому применению подбирается индивидуально и титруется до достижения необходимого эффекта с учетом возраста и состояния пациента.

При этом лекарственные препараты с торговым наименованием «Севоран» выпускаются во флаконах со специальной укупорочной системой Quik-Fil, использование которой возможно на наркозных аппаратах, имеющих в комплекте систему Quik-Fil или соответствующий адаптер для флаконов в специальной укупорочной системы Quik-Fil.

ФАС России в письме указал, что все лекарственные препараты, имеющие в своем составе одно и тоже действующее вещество (одно МНН), эквивалентные по способу применения (введения) лекарственные формы, эквивалентные дозировки, формируют один товарный рынок с учетом показаний к применению и противопоказаний, указанных в инструкции по медицинскому применению.

ФАС России установил, что различия между формами выпуска лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» (флаконы и флаконы со специальной укупорочной системой Quik-Fil) являются терапевтически незначимыми.

В соответствии со ст.4 Закона о защите конкуренции все лекарственные препараты с МНН «Севофлуран» вне зависимости от формы выпуска (как с системой Quik-Fil, так и без указанной системы) формируют один товарный рынок и их применения возможно на одной группе пациентов с эквивалентными показаниями и противопоказаниями к применению с достижением эквивалентного терапевтического эффекта.

Так же, в целях развития конкуренции Заказчики должны обеспечить условия работоспособности имеющихся у них наркозных 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. Заказчикам в документации о закупке целесообразно указывать количество наркотических испарителей, для которых закупаются лекарственные препараты МНН «Севофлуран», для обеспечения поставки необходимого количества заправочных адаптеров в случае наличия необходимости из поставки.

При закупке лекарственных препаратов с МНН «Севофлуран» с укупорочной системой Quik-Fil к поставке Участником закупки может быть предложены лекарственные препараты с МНН «Севофлуран» с совместными адаптерами в соответствующем количестве, а отклонение Заказчиком таких заявок неправомерно.

Таким образом, документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе.

Допущенные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 23 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Фармактивы Капитал» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика - ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК нарушение п.1) ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе.
3. Уполномоченному органу - департаменту по регулированию контрактной системы КК (отраслевой комиссии), Заказчику – ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК выдать предписание об устранении нарушения Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 153

по делу № 459/2019-КС о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

08 апреля 2019 года

Краснодар

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

в присутствии представителя департамента по регулированию контрактной системы КК Елынко А.В. (доверенность в материалах дела), в присутствии представителей ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК (Брус Е.Е., Бгане Н.М. (доверенности в материалах дела), в присутствии представителя ООО «Фармактивы Капитал» Мелентьева А.В. (доверенность в материалах дела) на основании решения по делу № 459/2019-КС от 08.04.2019 г., принятого по результатам рассмотрения ООО «Фармактивы Капитал» на действия ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК, департамента по регулированию контрактной системы КК при проведении электронного аукциона: «Поставка лекарственного препарата для медицинского применения (МНН: Севофлуран)» (извещение № 0318200063919000714) в части нарушения 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), предписывает:

1. Уполномоченному органу- департаменту по регулированию контрактной системы (отраслевой комиссии), Заказчику – ГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» МЗ КК устранить нарушение п.1) ч.1 ст. 33 путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона (далее - Протоколы), и назначить новую дату рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дату проведения аукциона, а также разместить в Единой Информационной системе информацию об отмене Протоколов.

2. Оператору электронной площадки не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего предписания:

- назначить время проведения аукциона и разместить информацию о времени проведения аукциона;

- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе, об отмене Протоколов, о новой дате рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дате и времени проведения аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытых участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае

если в их отношении блокирование прекращено.

3. Оператору электронной площадки осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 2 настоящего предписания.

4. Отраслевой комиссии рассмотреть первые части заявок, поданные участниками закупки до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе и в отношении которых участниками закупки внесено обеспечение, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения по делу от 08.04.2019 № 459/2019-КС: при рассмотрении заявок не учитывать предложения Участников в отношении иных требований Заказчика, указанных в Разделе 2 к упаковке.

5. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 4 настоящего предписания и продолжить проведение аукциона с последнего (минимального) предложения о цене контракта.

6. Уполномоченному органу (отраслевой комиссии), Заказчику, оператору электронной площадки, осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 08.04.2019 по делу № 459/2019-КС.

7. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 10-ти рабочих дней со дня его размещения в ЕИС.

8. В срок **до 06.05.2019 г.** представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

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

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское

УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.