

РЕШЕНИЕ

по делу №062/06/64-828/2020 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

18 декабря 2020 года г. Рязань

Резолютивная часть решения оглашена 15 декабря 2020 года

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России №115 от 03.11.2020 (далее – Комиссия), в составе: <...>, при участии представителей Государственного бюджетного учреждения Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой» <...> (доверенность №6-д от 20.02.2020), <...> (доверенность №29 от 14.12.2020), <...> (доверенность №28 от 14.12.2020), при участии представителя Государственного казенного учреждения Рязанской области «Центр закупок Рязанской области» <...> (доверенность №1 от 09.01.2020), в отсутствие представителей АО «Сбербанк – Автоматизированная система торгов», уведомленных надлежащим образом (исх. №7022 от 10.12.2020), в отсутствие представителей ООО «МФК «Арфа» (далее – Общество, Заявитель), уведомленных надлежащим образом (исх. №7020 от 10.12.2020), рассмотрев жалобу ООО «МФК «Арфа» б/н б/д (вх. №7051 от 08.12.2020) на действия Государственного бюджетного учреждения Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Севофлуран для нужд Государственного бюджетного учреждения Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой» (извещение №0859200001120014844 от 02.12.2020).

у с т а н о в и л а:

Государственным бюджетным учреждением Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой» (далее – Заказчик) инициирована процедура закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Севофлуран для нужд Государственного бюджетного учреждения Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой» (далее – электронный аукцион).

02 декабря 2020 года извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) - www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 190 625,00 рублей.

Уполномоченным учреждением выступило Государственное казенное учреждение Рязанской области «Центр закупок Рязанской области».

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушаются положения Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о ФКС), а именно: требованием к первичной упаковке объекта закупки установлено, что флакон должен быть оснащен специальной укупорочной системой Quik-Fil, что ограничивает количество участников электронного аукциона, а также конкуренцию на рынке лекарственных средств.

В отзыве на жалобу №11/ИЛ-4077 от 14.12.2020 (вх. №7166 от 14.12.2020) Заказчик сообщил, что документация об электронном аукционе соответствует требованиям Закона о ФКС.

В отзыве на жалобу №826 от 11.12.2020 (вх. №7154 от 14.12.2020) Уполномоченное учреждение сообщило, что документация об электронном аукционе соответствует требованиям Закона о ФКС.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика и Уполномоченного учреждения поддержали доводы, изложенные в отзыве на жалобу, и считают жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, выслушав мнение сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о ФКС 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 ФКС, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о ФКС 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 пункту 6 части 1 статьи 33 Закона о ФКС 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 Закона о ФКС вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств.

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.

В соответствии подпунктом «а» пункта 2 Особенности описания лекарственных препаратов при описании в документации о закупке заказчика помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о ФКС, 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.).

Согласно разделу «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе объектом закупки является:

| № | Международное Лекарственная | Иные | Единица | Количество лекарственного |
|----------|------------------------------------|-------------|----------------|----------------------------------|
|----------|------------------------------------|-------------|----------------|----------------------------------|

| п/п | непатентованное наименование | форма | Дозировка | характеристики* | измерения | препарата в единицах измерения |
|-----|------------------------------|------------------------|-----------|--|-----------|--------------------------------|
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 | |
| 1 | Севофлуран | Жидкость для ингаляций | | Флакон должен быть оснащен специальной укупорочной системой Quik-Fil | мл | 37500 |

Заказчиком в аукционной документации также установлено условие, что показатели, значение которых не изменяется, указаны в графе(ах) № 1,2,4.

Кроме того, Заказчиком в разделе «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе приведено следующее обоснование «в наличии у заказчика имеется наркозно-дыхательный аппарат с испарителем ингаляционных анестетиков с закрытым типом заливного устройства Quik-Fil.

Согласно инструкции по эксплуатации, испаритель «Vapor 2000» предназначен для использования только с флаконами со встроенными адаптерами Quik-Fil.

Иные флаконы являются технологически несовместимыми с медицинским оборудованием, имеющимся у заказчика, поскольку попытки залить анестетик в испаритель с помощью приспособлений не предусмотренных инструкцией, может привести к повреждению клапана системы заполнения, следствием которого будет разгерметизация испарителя, сопровождающаяся значительной утечкой паров анестетика. В результате чего может быть создана опасность для здоровья пациента и медицинского персонала, а также послужить причиной серьезной поломки дорогостоящего оборудования.»

Между тем, исходя из имеющихся в материалах дела инструкций по эксплуатации наркозных испарителей Vapor 2000, оснащенных системой заливки типа Quik-Fil, не следует вывод о том, что заливка лекарственного препарата с МНН «Севофлуран» в наркозные испарители с помощью соответствующих адаптеров для флаконов без специальной укупорочной системы Quik-Fil невозможна.

Вместе с тем 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».

ФАС России также сообщает, что «в соответствии со статьей 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 применение возможно на одной группе пациентов с эквивалентными показаниями и противопоказаниями к применению с достижением эквивалентного терапевтического эффекта».

«При этом, по мнению ФАС России, 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».

На основании вышеизложенного, Комиссия Рязанского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в документации об электронном аукционе требование о том, что флакон должен быть оснащен специальной укупорочной системой Quik-Fil, нарушают п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о ФКС.

Таким образом, довод Заявителя обоснован, а действия Заказчика нарушают п.1 ч. 1 ст. 64 Закона о ФКС и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «МФК «Арфа» обоснованной.
2. Признать Заказчика (Государственное бюджетное учреждение Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой») нарушившим п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать предписание Заказчику (Государственному бюджетному учреждению Рязанской области «Областная детская клиническая больница им. Н.В. Дмитриевой»), Уполномоченному учреждению (Государственному казенному учреждению Рязанской области «Центр закупок Рязанской области»), Аукционной комиссии государственного казенного учреждения Рязанской области «Центр закупок Рязанской области» и Оператору электронной площадки (АО «Сбербанк-АСТ») об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы по делу №062/06/64-828/2020 уполномоченному должностному лицу (заместителю руководителя – начальнику отдела контроля закупок) для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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

Заместитель председателя

Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>