

Решение № 03-10.1/79-2017

о признании жалобы необоснованной

17 апреля 2017 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;

..... – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ФК САТИКОМ» (далее – Заявитель, Общество) на действия казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» (далее – уполномоченный орган), бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка лекарственного препарата с МНН «Цефепим» (II)» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0852500000117000138) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителей Заявителя и Заказчика, уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей уполномоченного

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 2756 от 10.04.2017) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, которые, по его мнению, нарушают требования 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. № 03-2520 от 11.04.2017) уполномоченным органом были представлены (вх. № 2984 от 14.04.2017) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 31.03.2017 на

официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 1159380 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 11.04.2017 поступило шесть заявок, всем участникам закупки отказано в допуске к участию в аукционе.

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

Согласно статье 6 Федерального закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, **обеспечения конкуренции**, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Из части 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе следует, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий **для обеспечения конкуренции** между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками**, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок **любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В силу пункта 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, в частности 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 установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что 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.

Из буквального толкования пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Федерального закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом устанавливать требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Требования к объекту закупки были установлены в приложении № 1 «Заказ на поставку лекарственного препарата с МНН «Цефепим» (II)» к документации об аукционе:

№ п/п	Код ОКПД2	МНН	Характеристика товара
1	24.41.54.180	Цефепим	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1 г - флакон - упаковки ячейковые контурные /в комплекте с растворителем: натрия хлорид, раствор для приготовления лекарственных форм 0,9 % (ампулы) 5 мл - 2 шт.

Товар должен иметь упаковку, отвечающую требованиям действующего законодательства Российской Федерации, а также обеспечивающую сохранность товара при его транспортировке и хранении.

Участник электронного аукциона вправе предлагать эквивалентное количество в упаковке. Предлагая эквивалентное количество в упаковке, участник должен скорректировать общее количество планируемого к поставке лекарственного препарата до требуемого Заказчиком».

В жалобе Заявителя указано: «Государственный реестр лекарственных средств (далее - ГРЛС) содержит инструкции по применению всех зарегистрированных по МНН Цефепим лекарственных препаратов. Проведя анализ инструкций относительно

соответствия заявленным показателям было установлено, **что в совокупности заявленным требованиям не отвечает ни один из зарегистрированных препаратов.**

С целью доказывания данного довода хотим обратить внимание комиссии УФАС на следующие обстоятельства.

В техническом задании одним из установленных Заказчиком требований является требование о поставке лекарственного препарата с МНН Цефепим с формой выпуска - порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1 г - флакон - упаковки ячейковые контурные /в комплекте с растворителем: натрия хлорид раствор для приготовления лекарственных форм 0,9 % (ампулы) 5 мл - 2 шт.

Как следует из анализа данных ГРЛС и Государственного реестра предельных отпускных цен в РФ зарегистрированы **только 4** лекарственных препарата МНН Цефепим **с дозировкой 1 г** поставляемые производителями в комплекте с **2 (двумя ампулами растворителя)**, это:

- 1) лекарственный препарат торгового наименования "Цегим", держатель регистрационного удостоверения ООО "Биоком-Технология", Республика Беларусь, 230025, г. Гродно, ст. Аульс, 18, Республика Беларусь (РУ ЛСР-009403/09);
- 2) лекарственный препарат торгового наименования "Цефепим", держатель регистрационного удостоверения ООО "Красфарма" (РУ ЛСР-005610/09);
- 3) лекарственный препарат торгового наименования "Цефепим-Джодас", держатель регистрационного удостоверения Джодас Экспоим Пвт.Лтд (РУ ЛС-002554);
- 4) лекарственный препарат торгового наименования "Кефсепим", держатель регистрационного удостоверения ООО "Джодас Экспоим" (РУ ЛП-001266).

Как видно ни один из указанных лекарственных препаратов не соответствует установленным уполномоченным органом (заказчиком) требованиям т.к. каждый из них поставляется с растворителем в виде воды для инъекций, а не 0.9% раствором натрия хлорида как того требует Заказчик.

Таким образом, уполномоченным органом (заказчиком) установлены требования к лекарственному препарату, не соответствующие ни одному зарегистрированному препарату МНН: Цефепим по совокупности характеристик, что в свою очередь, прямо нарушает ст. 33 Федерального закона 44-ФЗ и приводит к необоснованному ограничению потенциального числа участников закупки.

Устанавливая необъективное описание объекта закупки уполномоченный орган (заказчик) нарушает часть 1 ст. 64, п. 1 части 1 статьи 33, часть 2 статьи 33 Закона о контрактной системе и может привести не только к необоснованному ограничению потенциального числа участников, но и к необоснованно допуску участника, который фактически должен быть отклонен, что, в свою очередь, влечет за собой признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст. 7.30 КоАП РФ (Нарушение порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд), а именно **признание заявки**

на участие в аукционе надлежащей, соответствующей требованиям документации об аукционе, в случае, если участнику, подавшему такую заявку, должно быть отказано в допуске к участию в заявке, что влечет наложение административного штрафа на Заказчика в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.

В тоже время хотим отметить, что согласно данным ГРЛС и реестра предельных отпускных цен, в РФ зарегистрирован единственный лекарственный препарат в комплект к которому производитель прилагает растворитель натрия хлорид раствор для приготовления лекарственных форм 0,9 % - 1 (одна) ампула - это лекарственный препарат торгового наименования Цепим, но с дозировкой 0,5г (рег. удостоверение № ЛСР-009403/09).

Однако инструкция к указанному препарату указывает на возможность применения в качестве растворителя при его разведении: воды для инъекций, 5% раствора декстрозы или 0.9% раствором натрия хлорида (см. выдержку из инструкции).

Таким образом, считаем, что Уполномоченный орган (Заказчик) в аукционной документации необоснованно установил терапевтически незначимое требование к применяемому растворителю, в связи с чем ограничил возможность предложения участниками размещения заказа взаимозаменяемых по МНН лекарственных препаратов в комплекте с другими растворителями».

В вышеуказанных возражениях уполномоченного органа указано: «Согласно данным Реестра имеется лекарственный препарат с МНН Цефепим, под торговым наименованием Цепим - регистрационное удостоверение № ЛСР - 000403/09-150312 производитель ОАО «Акционерное Курганское общество медицинских препаратов и изделий «Синтез»», со следующими характеристиками:

- в разделе форма выпуска указано - порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 0,5 и 1 г Растворитель «Натрия хлорид, растворитель для приготовления лекарственных для инъекций форм 0,9 %» в стеклянных ампулах по 5 мл (скриншот прилагается).

Также в Государственном реестре предельных отпускных цен на ЖВНЛП имеется информация о цене вышеуказанного лекарственного препарата.

То есть, довод ООО «ФК «САТИКОМ» о том, что в совокупности заявленным требованиям не отвечает ни один из зарегистрированных препаратов, не соответствует действительности.

Потребность в данном препарате Заказчиками установлена исходя из клинической практики и является гарантией их безопасности. Наличие в комплекте растворителя позволяет избежать ошибок персонала при выборе растворителя для антибиотика (новокаин, лидокаин и прочие), предотвращая тем самым риски аллергических, анафилактических, сердечно-сосудистых, гнойно-некротических осложнений у пожилых пациентов и у детей, а также снимает проблему разных сроков годности и различных условий хранения для антибиотика и растворителя, так как и то и другое производится и упаковывается одновременно, имеет единый срок годности и температурный режим хранения.

Учитывая, что в бюджетном учреждении здравоохранения Омской области «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» лекарственный препарат цефепим, как правило, используется в комплексной терапии при лечении тяжелых пациентов в условиях отделений реанимации и интенсивной терапии, и хирургии, где предпочтительнее внутривенное введение лекарственных препаратов, в качестве растворителя преимущественно используется натрия хлорид 0,9%. Это связано с тем, что раствор натрия хлорида 0,9 % изотоничен (имеет одинаковое осмотическое давление) плазме крови человека и является наиболее физиологичным для организма человека по химическому составу и концентрации.

Учитывая, что лекарственный препарат, под торговым наименованием Ценим, в комплекте с растворителем: натрия хлорид раствор для приготовления лекарственных форм 0,9 % (ампулы) 5 мл - 2шт., имеет государственную регистрацию, находится в свободном обращении на российском фармацевтическом рынке, как и другие лекарственные препараты, соответственно, может быть заявлен и закуплен лечебными учреждениями, и объективные причины ограничения его в участии в закупках отсутствуют. И в аукционе в целом или по его отдельным лотам может участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить к поставке препарат с требуемыми характеристиками в зависимости от условий их договорных отношений со своими контрагентами, в том числе, с производителем.

Министерством здравоохранения Омской области в 2016 году и в 1 квартале 2017 года были проведены электронные аукционы на поставку цефепима 1,0 гр. в комплекте с растворителем: натрия хлорид раствор для приготовления лекарственных форм 0,9 % (ампулы) 5 мл - 2 шт., (номер извещения № 0852500000117000023, начальная (максимальная) цена контракта 966 150 руб.) и цефепима 500 мг и 2 гр., (номер извещения 0152200001516000712, начальная(максимальная) цена контракта 966 150,00руб.).

Аналогичные вопросы рассматривались управлениям ФАС по субъектам Российской Федерации (например, решение № 06-13/6470 от 21 сентября 2015 года, Управление ФАС России по Волгоградской области по жалобе ООО «ФК «Сатиком», копия прилагается).

Таким образом, руководствуясь перечисленными требованиями действующего законодательства, принципом обеспечения эффективности закупок и сведениями из инструкции по применению лекарственного препарата Заказчик установил терапевтически значимые и необходимые ему характеристики лекарственного препарата.

Принимая во внимание изложенное, объективные причины невозможности их приобретения для последующих поставок у ООО «ФК САТИКОМ» отсутствуют. Производство препарата единственным производителем не свидетельствует о том, что включение рассматриваемого требования в документацию об аукционе влечет ограничение количества участников закупки».

С учетом изложенного, Комиссия считает несостоятельным довод Заявителя о том, что в совокупности заявленным требованиям не отвечает ни один из

зарегистрированных лекарственных препаратов.

Относительно требования к лекарственному препарату с МНН «Цефепим» в комплекте с вышеуказанным растворителем следует отметить, что согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы, подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанных норм Федерального закона о контрактной системе Обществом не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенного довода, в том числе в части невозможности подготовки заявки на участие в аукционе и ограничения количества участников закупки вследствие указания вышеназванных характеристик лекарственного препарата.

Более того, регулярное осуществление уполномоченным органом закупок в форме электронных аукционов на поставку лекарственных препаратов с МНН «Цефепим» с иной дозировкой и растворителем также опровергает довод жалобы об ограничении количества участников закупки.

При таких обстоятельствах, учитывая потребность заказчика в поставке лекарственного препарата с заявленными характеристиками, возражения уполномоченного органа, а также судебную практику Омского УФАС России по схожим обстоятельствам (например, решение Арбитражного суда Омской области от 17.01.2012 по делу № А46-12224/2011), Комиссия признала жалобу заявителя **необоснованной**.

Кроме того, в силу части 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе **любой участник закупки**, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации **имеют право обжаловать** в судебном порядке или **в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

В пункте 5 документации об аукционе уполномоченным органом было установлено требование об отсутствии в предусмотренном Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Комиссия установила, что сведения об ООО «ФК САТИКОМ» (ИНН 5612088681), учредителе и генеральном директоре Общества Прадхане Амите Кумаре (ИНН 212901663841), включены Федеральной антимонопольной службой в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (номер реестровой записи РНП.83049-16 от 02.12.2016), следовательно, действия заказчика и уполномоченного органа при проведении закупки в форме электронного аукциона № 0852500000117000138 **не могут нарушить права и законные интересы заявителя,**

поскольку его заявка не может быть признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, данное обстоятельство свидетельствует **о злоупотреблении Обществом правом** на обжалование.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «ФК САТИКОМ» на действия казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения», бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» при осуществлении закупки «Поставка лекарственного препарата с МНН «Цефепим» (II)» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0852500000117000138).

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