РЕШЕНИЕ

г.

Саранск

Резолютивная часть решения оглашена «26» июня 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «02» июля 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель комиссии: (.....) – Врио руководителя Мордовского УФАС России; Члены Комиссии: (.....) - начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; (.....) - ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; (.....) - специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

при участии:

представителя Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» - (.....) (доверенность от 01.06.2020 г. № 23) посредством подключения по видеоконференцсвязи,

представителя заявителя ООО «Медикэр» - (.....) (доверенность от 10.03.2020 г. № б/н) посредством подключения по видеоконференцсвязи,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») жалобу ООО «Медикэр» (вх. № 3704 от 19.06.2020 г.) на действия заказчика - Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (430034, Республика Мордовия, г. Саранск, ул. 1-я Промышленная, д. 8) при проведении запроса цен в электронной форме на закупку лекарственных препаратов (извещение Единой информационной

системе в сфере закупок №32009197822, лот №4),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ООО «Медикэр» вх. № 3704 от 19.06.2020 г.) (далее – Заявитель) на действия Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (далее – ГУП РМ «Фармация», Заказчик) при проведении запроса цен в электронной форме на закупку лекарственных препаратов (извещение Единой информационной системе в сфере закупок №32009197822, лот №4), (далее – Запрос цен).

Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу № 1620 от 22.06.2020 г. сторонам по делу было направлено приглашение к видеоконференции, а также идентификатор (ID) сеанса ВКС, PIN-код сеанса ВКС, инструкция участника web-видеоконференции. В соответствии с уведомлением рассмотрение жалобы назначено на 26.06.2020 г.

Как следует из жалобы Заявителя, Заказчиком на официальном сайте http://zakupki.gov.ru/ было размещено извещение №32009197822 о проведении Запроса цен. Заявителем была подана заявка на участие в данной закупке по лоту № 4 (заявка с порядковым номером 10676), которая, по мнению Заявителя, была неправомерно отклонена. Согласно требованиям технического задания по лоту №4, Заказчику требовался лекарственный препарат МНН Эртапенем с формой применения «лиофилизат для приготовления раствора для инъекций», объем 1 г № 1 в количестве 2000 упаковок. Заявителем в заявке по лоту №4 предложен лекарственный препарат МНН Эртапенем ТМ Эртапенем Дж с формой применения «лиофилизат для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения», объем 1 г – флаконы (1) - пачки картонные в количестве 2000 упаковок. Заявитель считает, что отклонение заявки неправомерно, так как предложенный им лекарственный препарат является эквивалентом и соответствует всем требованиям, установленным в закупочной документации. Также Заявитель указывает на злоупотребление Заказчиком своими полномочиями, что выражено в необъективном описании объекта закупки и отсутствием надлежащего обоснования потребности в техническом задании.

Заказчик не согласился с доводами жалобы, представил возражения на жалобу (вх № 3807 от 23.06.2020 г.), в которой пояснил следующее.

Предполагаемые к поставке Заявителем препараты не соответствуют Документации о закупке, и согласно пункту 8 Документации участник закупки не вправе предлагать эквивалентную лекарственную форму. У комиссии по осуществлению закупок отсутствуют правовые основания для рассмотрения предлагаемых лекарственных препаратов на предмет взаимозаменяемости, аналогичности по фармакологическим характеристикам, фармакологическому действию и достижению необходимых эффектов. Обжалуемые торги регулируются Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», положения которого не содержат норм, обязывающих Заказчика обосновывать потребность в том или ином товаре, с теми или иными характеристиками. Таким образом, доводы Заявителя указывают на нормы Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц»), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» на акты и (или) действия (бездействие) федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления либо иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, должностных лиц указанных органов или организаций при осуществлении в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, утвержденные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 6 Градостроительного кодекса Российской

Федерации (за исключением процедур, осуществляемых государственным органом, уполномоченным на осуществление государственной регистрации прав на имущество в соответствии с законодательством Российской Федерации), в части: а) нарушения установленных сроков осуществления процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства; б) предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика; неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 1 статьи 2 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», при закупке товаров, работ, услуг ГУП РМ «Фармация» руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки (далее - Положение о закупке).

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок.

В соответствии с пунктом 1.8 Положения о закупке при осуществлении закупки (за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке (за исключением запроса котировок) проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации.

Запрос цен проводился Заказчиком в соответствии с требованиями ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», Положения о закупках ГУП Республики Мордовия «Фармация», документации о запросе цен в электронном форме № 37-ЗЦ-20/ЛП (далее – Документация).

29 мая 2020 г. Заказчик разместил в Единой информационной системе в сфере закупок извещение о проведении Запроса цен и Документацию.

Предмет закупки лот №4: закупка лекарственных препаратов МНН Эртапенем. Начальная цена 4 415 260,00 руб.

№ п/п	Международное непатентованное наименование (МНН)/Состав	Лекарственная форма, дозировка	Единица измерения	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за ед. продукции, руб.
1	Эртапенем	лиофилизат для приготовления раствора для инъекций 1 г № 1	упак.	2000	2 207,63

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе цен

(Закупка лекарственных препаратов, извещение №32009197822) №Z-1218/1 от 15 июня 2020 года, на момент окончания срока подачи заявок на участие в Запросе цен было подано две заявки. Комиссия по осуществлению закупок рассмотрела заявки участников закупки по лоту №4 на соответствие требованиям, установленным в Документации, и приняла решение: заявка с порядковым номером 10677 признана соответствующей требованиям и допущена к участию, заявка с порядковым номером 10676 признана несоответствующей требованиям и не допущена к участию. Основанием для отклонения заявки № 10676 (ООО «Медикэр») стало: Согласно п.8 Документации для указанной в лоте №4 лекарственной формы не предусмотрена возможность предложения к поставке эквивалентной лекарственной формы. Нарушен п.8 Документации запроса цен в электронном виде. Основание для принятия решения: п. 17.2 Документации запроса цен в электронном виде.

В соответствии с пунктом 8 Документации товар, предлагаемый участником закупки, должен соответствовать требованиям Заказчика к Международному непатентованному наименованию (далее - МНН), лекарственной форме, дозировке, количеству единиц в упаковке.

Участник закупки имеет право предложить иное количество единиц в упаковке, сделав перерасчет итогового количества единиц согласно спецификации (таблеток, ампул, флаконов и т.п.).

В соответствии с пунктом 17.2 Документации несоблюдение указанных требований является основанием для принятия комиссией решения о признании заявки участника не соответствующей требованиям, установленным настоящей документацией.

Как следует из части 6.1. статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Целями регулирования ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно Документации Заказчик закупает лекарственный препарат МНН Эртапенем в лекарственной форме «лиофилизата для приготовления

раствора для инъекций».

В Документации указан МНН, форма выпуска, дозировка и иные характеристики лекарственного препарата в соответствие с Государственным реестром лекарственных средств.

Согласно информации с официального сайта «Государственный реестр лекарственных средств» лекарственный препарат ТМ Эртапенем Дж выпускается в форме «лиофилизата для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения», что не соответствует требованиям закупочной документации и противоречит информации, указанной ООО «Медикэр» в заявке.

Приобретение лекарственного препарата именно в данной лекарственной форме обусловлено потребностью Заказчика в целях осуществления им коммерческой деятельности.

Заказчик в своих объяснениях поясняет, что не осуществляет медицинскую деятельность и не осуществляет медицинское применение препаратов. У комиссии по осуществлению закупок отсутствуют правовые основания для рассмотрения предлагаемых лекарственных препаратов на предмет взаимозаменяемости, аналогичности по фармакокинетическим характеристикам, фармакологическому действию и достижению необходимого клинического эффекта.

В связи с этим Комиссия Мордовского УФАС России пришла к выводу, что закупочная комиссия правомерно отклонила заявку Заявителя.

Как указано выше, спорные торги регулируются ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», положения которого не содержат норм, обязывающих Заказчика обосновывать потребность в том или ином товаре, с теми или иными характеристиками.

Обязанность обосновать закупку установлена статьей 18 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Обязанность обосновать установленные характеристики лекарственных препаратов установлена Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2017 года № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и относиться к закупкам по Федеральному закону от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с вышесказанным Комиссия Мордовского УФАС

России пришла к выводу о необоснованности довода заявителя.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Медикэр» (вх. № 3704 от 19.06.2020 г.) на действия Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» при проведении запроса цен в электронной форме на закупку лекарственных препаратов (извещение Единой информационной системе в сфере закупок №32009197822, лот №4), необоснованной.