

Резолютивная часть решения объявлена 17.07.2018 года.

Решение в полном объеме изготовлено 19.07.2018 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>; <...>;

при участии представителей Федерального государственного бюджетного научного учреждения «Иркутский научный центр хирургии и травматологии» (ИНЦХТ) (далее – заказчик) – <...>, <...>, <...>, <...> по доверенность; в отсутствие представителя Общества с ограниченной ответственностью «ФлайФарма» (далее – заявитель) надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы; рассмотрев жалобу заявителя на действия аукционной комиссии заказчика при проведении электронного аукциона на поставку антикоагулянты, извещение №0334100027118000115 (далее – электронный аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 10 июля 2018 года поступила жалоба заявителя на действия членов аукционной комиссии заказчика.

Заявитель считает, что принятое аукционной комиссией решение об отказе ему в допуске к участию в электронном аукционе противоречит требованиям Федерального закона №44-ФЗ, поскольку его заявка на участие в электронном аукционе полностью соответствовала требованиям документации об аукционе и нормам Федерального закона № 44-ФЗ.

Кроме того, заявитель считает, что указание в техническом задании лекарственного препарата с МНН Эноксапарин натрия в форме выпуска «шприцы с защитной системой иглы» является нарушением Федерального закона №44-ФЗ на основании следующего.

В Государственном реестре лекарственных средств под МНН Эноксапарин натрия, с требуемыми заказчиком дозировкой и лекарственной формой, зарегистрированы различные торговые наименования, в различных эквивалентных формах выпуска: ампулы, шприцы без системы защиты иглы, шприцы с защитной системой иглы, шприцы с устройством защиты иглы. При этом лекарственные препараты в любой форме выпуска являются эквивалентными и взаимозаменяемыми.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 18 июня 2018 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.fts-tender.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334100027118000115, а также документация об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку антикоагулянты (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 407 934 рублей 42 копеек.

06 июля 2018 года размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0334100027118000115-1.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 06.07.2018г. следует, что основаниями отклонения заявки заявителя являются:

«Несоответствие заявки (эноксапарин натрия) требованиям документации аукциона: Заказчик указал на необходимость поставки препарата в шприце с защитной системой иглы или устройством защиты иглы, что обусловлено потребностью, связанной с обеспечением лечебной деятельности Заказчика. Участником предложен лекарственный препарат, не соответствующий этому требованию (http://www.grls.rosminzdrav.ru/Grls_View_v2.aspx?routingGuid=d6b5d6a-b03e-4303-bd21-272bc3608d55&t=)».

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика, приходит к следующим выводам.

Порядок рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе урегулирован статьей 67 Федерального закона № 44-ФЗ.

Частью 1 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ, установлено, что аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Федерального закона №44-ФЗ, **на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе** в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 3 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Федерального закона №44-ФЗ, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ.

Согласно части 4 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе.

На основании положений пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 указанного Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать **конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе**, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В пункте 21 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме (инструкция по заполнению заявки)» Информационной карты документации об электронном аукционе установлены аналогичные требования.

В Техническом задании документации об электронном аукционе заказчиком установлены требования к поставляемому товару и его характеристикам, а именно:

№	МНН	Лекарственная форма и описание	Ед. изм.	Кол-во
1	Эноксапарин натрия	раствор для инъекций, 10 тыс.анти-Ха МЕ/мл, 0.4мл Предварительно заполненные шприцы с защитной	шт	12330

		системой иглы или устройством защиты иглы*		
2	Эноксапарин натрия	раствор для инъекций 10 тыс.анти-Ха МЕ/мл, 0.6 мл. Предварительно заполненные шприцы с защитной системой иглы или устройством защиты иглы*	шт	900
3	Эноксапарин натрия	раствор для инъекций 10тыс. анти-Ха МЕ/0,8мл Предварительно заполненные шприцы с защитной системой иглы или устройством защиты иглы*	шт	450

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявитель по позиции технического задания документации об электронном аукционе предложил к поставке эноксапарин натрия не соответствующий требованиям, установленным Техническим заданием документации об электронном аукционе.

Следовательно, довод заявителя жалобы относительно неправомерности отклонения его заявки на участие в электронном аукционе является необоснованным.

В остальной части доводы заявителя также не находят своего подтверждения.

Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены в статье 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ установлено, что 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.

В силу пункта 6 части 1 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ 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.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона №44-ФЗ 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.

Согласно статье 8 Федерального закона №44-ФЗ 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).

Из буквального толкования названных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Более того, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов в целях удовлетворения государственных и муниципальных нужд, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. В торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. При этом для достижения указанной цели заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки (его характеристики) и в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Таким образом, включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, **не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.**

Возможное сужение круга участников закупки с одновременным повышением эффективности использования финансирования (обеспечением его экономии) **не может само по себе рассматриваться в качестве нарушения требований Федерального закона №44-ФЗ.** Аналогичная правовая позиция отражена в Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017).

Кроме того, в рассматриваемом случае описание объекта закупки в рамках определения поставщика осуществляется заказчиком в целях достижения максимального результата при оказании медицинской помощи, с соблюдением принципов, закрепленных в статье 41 Конституции Российской Федерации и статье 4 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации», **предусматривающих обеспечение прав пациентов в сфере охраны здоровья, приоритет интересов пациента, доступность и качество при оказании медицинской помощи.**

Комиссией в ходе рассмотрения жалобы установлено, что описание объекта закупки электронного аукциона на право заключения контракта на поставку антикоагулянты осуществлено заказчиком с учетом особенностей описания лекарственных препаратов для медицинского применения, **являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ №1380.**

В рассматриваемом деле указание заказчиком на необходимость поставки лекарственного препарата в шприцах с защитной системой иглы обусловлено спецификой назначения и способа его применения: предзаполненный шприц обеспечивает введение полного объема препарата в необходимой дозировке за счет решения проблемы «мертвого пространства» шприца и некорректного дозирования при самостоятельном наборе лекарственного препарата из ампул (флаконов). Это имеет принципиальное значение для препаратов антикоагулянтного назначения.

В обычных шприцах имеется так называемое «мертвое пространство» – полость иглы и канюли, в котором в обычном шприце со съёмной иглой после инъекции остается некоторое количество раствора, что не позволяет точно дозировать препарат и ведет к его потерям. Стекланный шприц, готовый к употреблению, обеспечивает отсутствие «мертвого пространства» и гарантирует введение полной дозы за счет единой конструкции шприца и иглы.

Применительно к эноксапарину натрия применение данного лекарственного средства в форме предзаполненного стекланный шприца снижает риск контаминации (микробного заражения) лекарственного раствора в отличие от использования ампул, что непосредственно влияет на безопасность лекарственного средства. Федеральное государственное бюджетное научное учреждение «Иркутский научный центр хирургии и травматологии» проводит сложнейшие, высоко-технологичные оперативные вмешательства, широкому кругу пациентов с различными диагнозами, индивидуальными особенностями, массой тела и прочими факторами, влияющими на выбор медицинским персоналом конкретного препарата, подлежащего применению. В этой связи для обеспечения потребности заказчика в оказании экстренной неотложной помощи пациентам в условиях ограниченного времени (например, при экстренных состояниях пациента) заказчику необходимо иметь в своем распоряжении легко вводимый универсальный лекарственный

препарат. Эта потребность обеспечивается за счет наличия предзаполненного шприца, сокращающего количество манипуляций медицинского персонала, что позволит повысить эффективность проводимого лечения, снизить риск развития осложнений и нежелательных эффектов у пациентов.

Требование о наличии предзаполненного шприца с системой защиты иглы обусловлено, помимо вышеуказанного, потребностями заказчика по снижению риска травм медицинских работников, защите медперсонала и пациента от травмирования и инфицирования опасными гемоконтактными инфекциями во время и после процедуры.

Комиссией установлено, что на официальном сайте Государственного реестра лекарственных средств <https://grls.rosminzdrav.ru> в настоящий момент зарегистрированы следующие лекарственные препараты МНН Эноксапарин натрия, которые **выпускаются в форме шприцов с защитной системой иглы или устройством защиты иглы**:

- «Эниксум» (ЗАО «ФармФирма «Сотекс», Россия), регистрационный № ЛП-002330;
- «Клексан» (Санофи Винтроп Индустрия, Франция), регистрационный № П №014462/01
- «Анфибра» (АО «Верофарм», Россия), регистрационный № ЛП-001904
- «Гемапаксан» (Италфармако С.п.А., Италия), регистрационный № ЛСР-010223/08.

Помимо прочего, доказательств, подтверждающих отсутствие в свободной **продаже требуемого товара, заявителем представлено не было.**

Так как предметом электронного аукциона является право на заключение контракта на поставку товара, а не на изготовление (производство) объекта закупки, то согласно части 4 статьи 3 Федерального закона №44-ФЗ, участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе лицо, не являющееся производителем требуемого к поставке товара, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика.

Следовательно, любой участник закупки имеет возможность приобрести товар с необходимыми заказчику свойствами у производителя и предложить его к поставке в рамках данного аукциона.

Отсутствие у каких-либо лиц возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки.

Федеральная антимонопольная служба и ее территориальные органы не наделены полномочиями по определению и изменению потребностей заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 99 Федерального закона №44-ФЗ контроль в отношении соблюдения требований к обоснованию и обоснованности закупок осуществляют органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля.

Пунктом 3.33 Административного регламента установлено, что по результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссия **принимает единое решение**. Решение принимается Комиссией простым большинством голосов членов Комиссии, присутствовавших на заседании Комиссии, **на основании документов и сведений, представленных на заседание Комиссии.**

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона №44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, **подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что **обязанность доказывания нарушения своих прав**

Вместе с тем, доказательства того, что установленные заказчиком требования приводят к ограничению числа участников закупки, **заявителем не представлены**, Комиссией самостоятельно не добыты. Также заявителем не представлены документы, подтверждающие нарушение прав и законных интересов, а также невозможность заявителя поставить товар, предусмотренный документацией об электронном аукционе.

Кроме того, на участие в электронном аукционе подано 5 заявок, что также свидетельствует о наличии конкуренции между участниками аукциона.

Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя указанные в жалобе являются необоснованными.

а основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу необоснованной.
2. Направить копии решения заявителю, заказчику, аукционной комиссии;
3. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>