

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-53/18

о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

г. Якутск

19 января 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее также - Комиссия), в составе:

<...> – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<...> – заместитель начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> – государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии,

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Виал» (далее также – ООО «ТД «Виал», заявитель): уведомлены надлежащим образом, на рассмотрение дела не явились;

от заказчика Якутской больницы Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Дальневосточный окружной медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» (далее по тексту решения – Якутская больница ФГБУЗ ДВОМЦ ФМБА России, заказчик): уведомлены надлежащим образом, на рассмотрение дела не явились, представлены письменные пояснения;

рассмотрев жалобу ООО ТД «Виал» на действия заказчика Якутской больницы Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Дальневосточный окружной медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (Йопромид) (извещение № 0316100013917000138), проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также - Закон о контрактной системе) внеплановую проверку осуществления закупки, действуя в

соответствии с Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 года № 727/14,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО ТД «Виал».

Из текста жалобы заявителя следует, что заказчик указал дополнительные требования: «Может применяться для групп пациентов: отсутствие ограничений для применения у пациентов с тяжелыми аутоиммунными заболеваниями, алкоголизмом и наркоманией. Период выведения через почки в течении 12 часов после использования не менее 93% от введенной дозы. Условия хранения: в защищенном от света и рентгеновского излучения места, при температуре не выше 30°C. Срок годности не менее 25 месяцев».

Считают, что описание объекта закупки не позволяет предложить участникам закупки взаимозаменяемый в рамках одного международного непатентованного наименования лекарственный препарат, что не соответствует требованиям, установленным ч. 1 ст. 64 и п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, и таким требованиям соответствует единственный лекарственный препарат торгового наименования «Ультравист», производства Байер Шеринг Фарма АГ/Германия.

Из письменных пояснений Якутской больницы ФГБУЗ ДВОМЦ ФМБА России следует, что заказчик с жалобой в части нарушения требований статьи 33 Закона о контрактной системе не согласен.

Комиссия, заслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле материалы, установила следующее:

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) и на сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» – 25.12.2017 года;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- 3) начальная (максимальная) цена контракта – 199 104,15 руб.;
- 4) на участие в электронном аукционе поданы 2 заявки от участников закупки;
- 5) к участию в электронном аукционе допущен один участник закупки;
- 6) рассмотрение заявки единственного участника закупки, допущенного к участию в электронном аукционе, не проводилось.

На основании требования Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), в соответствии с частью 7 статьи 106 Закона о контрактной системе, закупка в части подписания контракта приостановлена до рассмотрения жалобы по существу.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха

(Якутия) считает жалобу заявителя необоснованной на основании следующего.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно части 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации заказчиком установлены следующие требования к поставляемому товару:

№ Международное непатентованное наименование Форма выпуска, дозировка Кол-во

1 Йопромид - раствор для инъекций 370 мг йода / 50 мл. - флаконы (10) - пачки картонные. Возможность применения, в том числе для определенных групп пациентов: - отсутствие ограничений для применения у пациентов с тяжелыми аутоиммунными заболеваниями, алкоголизмом и наркоманией. Период выведения через почки в течение 12 часов после использования не менее 93% от введенной дозы. Условия хранения: в защищенном от света и рентгеновского излучения месте, при температуре не выше 30°C. Срок годности не менее 25 месяцев. 15

Заявителем в своей жалобе указывается, что установленным характеристикам соответствует единственный лекарственный препарат с торговым наименованием «Ультравист», производства Байер Фарма АГ, Германия.

Из смысла статьи 33 Закона о контрактной системе следует, что заказчик вправе самостоятельно определять предмет закупки и его характеристики в соответствии с потребностью в том или ином товаре. Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Законом о контрактной системе не предусмотрено ограничений по включению в документацию требований к товару, являющихся значимыми для заказчика, а также обоснование потребности заказчика при установлении требований к

поставляемому товару.

Согласно части 1 статьи 12 Закона о контрактной системе государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Из письменных пояснений заказчика следует, что основным законодательным актом Российской Федерации в сфере охраны здоровья граждан, в целях исполнения которого осуществляются государственные закупки лекарственных средств, является Федеральный закон от 21.04.2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан»), согласно части 2 статьи 3 которого нормы об охране здоровья, содержащиеся в других федеральных законах, иных нормативных правовых актах РФ, законах и иных нормативных правовых актах субъектов РФ, не должны противоречить нормам этого федерального закона.

Статьей 4 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан» в качестве одного из основополагающих принципов охраны здоровья провозглашен приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

В связи с чем, в описании объекта установлены обжалуемые заявителем требования.

В Якутскую больницу ФГБУЗ ДВОМЦ ФМБА России обращаются за медицинской помощью пациенты с различными заболеваниями, в том числе с аутоиммунными заболеваниями различной степени. В статистических данных заказчика за 2015-2016 гг., зафиксированы обращения пациентов с аутоиммунными заболеваниями (представлены сведения из статистических показателей Якутской больницы ФГБУЗ ДВОМЦ ФМБА России по заболеваемости за 2015-2016 гг.). Заказчик не имеет права отказать в оказании медицинской помощи пациентам с любым диагнозом, а пациенты, в свою очередь, при обращении, могут не упомянуть о наличии у них таких заболеваний как алкоголизм и наркомания. У данной группы пациентов процесс диагностики рентгеноконтрастными средствами (далее - РКС) может протекать с особенностями. Таким образом, требование «Отсутствие ограничений для групп пациентов с тяжелыми аутоиммунными заболеваниями, алкоголизмом и наркоманией» абсолютно правомерно, так как заказчик заинтересован в полноценной и безопасной диагностике заболеваний у более широкого охвата пациентов.

Заказчик является медицинским учреждением, оказывающим специализированную медицинскую помощь пациентам с заболеваниями почек (имеется отделение урологии на 35 койко-мест, также отделение гемодиализа). Пациентам, при необходимости, проводятся процедура урографии с применением контрастного вещества. Данная процедура проводится с особой осторожностью пациентам, имеющим заболевания почек, по причине того, что РКС имеют нефротоксический эффект, вызывающий нарушения физиологических функций почек и всего организма, данная группа пациентов, подвержена повышенному риску возникновения и развития побочных эффектов. Нередки случаи возникновения необходимости проведения повторных исследований с введением

РКС, удваивающие риски возникновения контрастиндуцированной нефропатии.

Из физических факторов наибольшее влияние на стабильность лекарств оказывают температура, свет и влажность. Установление показателей сохранности: верхний предел разрешенной температуры хранения 30 °C установлена, прежде всего, для дополнительной защиты пациентов от возможных рисков введения препарата с нарушенной молекулярной структурой. Стабильность растворов йопромиды, как одного из йодированных рентгеноконтрастных средств (РКС) при длительном хранении относится к одному из важнейших характеристик препарата и требует проверки неизменности структуры молекулы РКС в условиях повышенных температур. В помещениях с центральным отоплением температура может достигать 30 °C даже в самые холодные зимние месяцы. Температура хранения напрямую влияет на стабильность рентгеноконтрастных веществ.

Требование заказчика к условиям хранения препарата при температуре в диапазоне до +30 °C гарантирует сохранение активности в течение времени инфузии препарата и качества в течение всего срока годности заявляемого лекарственного препарата.

Исходя из вышеизложенного, заказчик, в первую очередь, заинтересован в качестве и безопасности оказания медицинской помощи своим пациентам, с применением проверенных средств с характеристиками, удовлетворяющим его потребности.

Изучив письменные пояснения заказчика антимонопольный орган пришел к выводу, что, устанавливая требования к поставляемому товару, Якутская больница ФГБУЗ ДВОМЦ ФМБА России исходила из потребностей потенциальных пациентов и в целях качественного и безопасного оказания медицинской помощи.

При этом, Комиссия Якутского УФАС России по контролю закупок считает необходимым отметить, что согласно части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе указанный Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о контрактной системе, участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

При этом основной задачей законодательства, устанавливающего порядок

определения поставщика, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате определения поставщика лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика, целям результативности. Включение в аукционную документацию 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 аукционе.

Кроме того, поскольку предметом закупки является поставка товара, а не его производство, участие в закупке могут принять как производители, так и неограниченное количество поставщиков требуемого заказчику товара.

Таким образом, установленные заказчиком требования к поставляемому товару, не влекут за собой ограничение участников закупки в рамках Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России по контролю закупок приходит к выводу о том, что в действиях заказчика отсутствуют признаки нарушения статьи 33 Закона о контрактной системе.

Любой довод жалобы, если его обоснованность прямо не следует из положений Закона о контрактной системе, нуждается в доказывании, на что указывает часть 9 статьи 105 Закона о контрактной системе, согласно которой участник закупки, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Между тем, заявителем не приведены какие-либо доказательства, указывающие на необоснованное ограничение количества участников закупки, поскольку препятствий произвести поставку лекарственного средства не имеется.

Жалоба заявителя подлежит признанию необоснованной.

По результатам внеплановой проверки установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего 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.

Пунктом 12 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме» Часть II. Информационная карта установлено следующее:

«Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную информацию (Федеральный закон от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, п.3 ст.66):

а) согласие участника аукциона на поставку товара в случае, если этот участник

предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания, фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией».

Аналогичное требование к составу заявки установлено в разделе 1.6 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе, инструкция по ее заполнению» части I «Общие условия» документации об электронном аукционе.

Между тем, в силу требований Федерального закона от 31.12.2014 N 498-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в подпункте "б" пункта 1 части 1 статьи 66 Закона о контрактной системе слова "места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя" заменены словами "страны происхождения товара".

Согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Таким образом, заказчиком нарушена часть 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, на момент рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки у Комиссии Якутского УФАС России отсутствуют сведения о том, что допущенное заказчиком нарушение повлияло на результаты осуществления закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом «Виал» на действия Якутской больницы Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Дальневосточный окружной медицинский центр Федерального медико-

биологического агентства» при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных средств (Йопромид) (извещение № 0316100013917000138) необоснованной.

2. Признать заказчика Якутскую больницу Федерального государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Дальневосточный окружной медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» нарушившим часть 6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Поскольку допущенное нарушения не повлияло на результаты осуществления закупки, предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать.

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

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены комиссии: <...>

<...>