

**Общество с ограниченной
ответственностью «СПЕКТРФАРМ»**

141196, Московская обл., г. Щелково, д.
Богослово, ул. Промышленный проезд,
владение 12

e-mail: spektrfarm@bk.ru

**Общество с ограниченной
ответственностью «Ново Нордиск»**

121614, г. Москва, ул. Крылатская,
д. 15, офис. 41

e-mail: radmila.nikitina@dentons.com

**Департамент здравоохранения и
фармации Ярославской области**

150000, г. Ярославль, ул. Советская,
д. 11/9

e-mail: dzf@yarregion.ru

**Департамент государственного
заказа Ярославской области**

150030, г. Ярославль, ул. Ползунова, д.
15

e-mail: dgz@yarregion.ru

Акционерное общество «ТЭК-Торг»

119021, г. Москва, ул. Тимура Фрунзе,
д. 24

e-mail: help@tektorg.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/64-1018/2021

Резолютивная часть решения объявлена 14 октября 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 19 октября 2021 года
Ярославль

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок <...>, члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля закупок <...>, главный специалист – эксперт отдела контроля закупок <...>,

с участием:

заявитель – общество с ограниченной ответственностью «СПЕКТРФАРМ» (далее также – ООО «СПЕКТРФАРМ», заявитель, общество), обеспечил участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...>;

заинтересованное лицо - общество с ограниченной ответственностью «Ново Нордиск» (далее также – ООО «Ново Нордиск», заинтересованное лицо), обеспечило участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителей по доверенностям <...>, <...>;

заказчик - Департамент здравоохранения и фармации Ярославской области (далее также – ДЗиФ ЯО, заказчик), обеспечил участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителей по доверенностям <...>, <...>;

уполномоченный орган – Департамент государственного заказа Ярославской области (далее также – ДГЗ ЯО, уполномоченный орган), обеспечил участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...>;

оператор электронной торговой площадки, акционерное общество «ТЭК-Торг», представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СПЕКТРФАРМ» на действия заказчика, ДЗиФ ЯО, уполномоченного органа, ДГЗ ЯО, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Инсулин аспарт) на 2022 год (извещение № 0171200001921002272) (далее также – аукцион, электронный аукцион, закупка) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе в сфере закупок), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб 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 при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее также - Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «СПЕКТРФАРМ» на действия заказчика, ДЗиФ ЯО, уполномоченного органа, ДГЗ ЯО, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Инсулин аспарт) на 2022 год (извещение № 0171200001921002272).

Заявитель полагает, что извещение и документация о рассматриваемом аукционе в электронной форме утверждены заказчиком и уполномоченным органом с нарушением требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд, а именно: заказчиком и уполномоченным органом в описании объекта закупки неправомерно установлено требование о наличии в лекарственном препарате (Инсулин аспарт) вспомогательного вещества (Никотинамид) (довод № 1).

На заседании Комиссии Ярославского УФАС России ООО «СПЕКТРФАРМ» был заявлен дополнительный довод о том, что заказчиком и уполномоченным органом в документации об электронном аукционе неправомерно установлено положение об источниках финансирования (неправомерно объединены в один два источника финансирования) (довод № 2).

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной, признать действия заказчика и уполномоченного органа – незаконными, выдать последним обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчик, уполномоченный орган, заинтересованное лицо не согласились с доводами жалобы, просят признать жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия Ярославского УФАС России приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом, ДГЗ ЯО, в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 30.09.2021 размещено извещение № 0171200001921002272 вместе с документацией о проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Инсулин аспарт) на 2022 год.

Начальная (максимальная) цена контракта 23 527 364,40 рубля.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам 'закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Первый довод заявителя признан Комиссией Ярославского УФАС России необоснованным по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Исходя из части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться рядом правил, в числе которых следующими:

- в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости); в описание 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 (пункт 1 настоящей части);

- 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 настоящего Федерального закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации. В случае, если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного лота (одного лота) не могут быть лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями. Положения настоящего пункта не применяются при определении поставщика лекарственных препаратов, с которым заключается государственный контракт в соответствии со статьей 111.4 настоящего Федерального закона (пункт 6 настоящей части).

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, 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.

Частью 5 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что особенности описания отдельных видов объектов закупок могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Так, постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 N 1380 утверждены Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Особенности описания лекарственных препаратов).

В соответствии с подпунктом «г» пункта 5 Особенности описания лекарственных препаратов при описании объекта закупки не допускается указывать наличие (отсутствие) вспомогательных веществ.

Вместе с тем, исходя из пункта 6 Особенности описания лекарственных препаратов описание объекта закупки может содержать указание на характеристики, предусмотренные подпунктами "в" - "и" пункта 5 настоящего документа, в случае, если не имеется иной возможности описать лекарственные препараты. При этом документация о закупке должна содержать:

а) обоснование необходимости указания таких характеристик;

б) показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых лекарственных препаратов установленным характеристикам и максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Вместе с тем. Особенности описания лекарственных препаратов не содержат каких-либо требований к такому обоснованию, соответственно, в случае указания при описании объекта закупки лекарственного препарата на наличие (отсутствие) вспомогательных веществ заказчик самостоятельно определяет содержание и форму обоснования необходимости указания таких характеристик.

С учетом изложенного следует, что в зависимости от своих потребностей заказчик и уполномоченный орган в закупочной документации должны установить с соблюдением вышеуказанных положений такие требования к объекту закупки, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара, которые бы учитывали специфику деятельности заказчика, а также с целью обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений,

направленных на обеспечение конкурентной среды при проведении закупок для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с извещением № 0171200001921002272 и документацией об электронном аукционе объектом закупки является поставка лекарственных препаратов для медицинского применения (Инсулин аспарт) на 2022 год.

Подробное описание объекта закупки содержится в разделе 2 «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе.

В соответствии с таблицей раздела 2 «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе заказчику к поставке необходим лекарственный препарат со следующими характеристиками:

Международное непатентованное наименование	Функциональные, технические и качественные характеристики ^{1,2,5}	Общее кол-во, мл. ³	Кол-во по источникам финансирования, мл. ³	Источник финансирования
Инсулин аспарт	раствор для внутривенного и подкожного введения 100 ЕД/мл, содержащий вспомогательное вещество: Никотинамид⁶ шприц-ручка	221 580	79 605	Субвенции федерального бюджета
	или⁴ раствор для внутривенного и подкожного введения 100 ЕД/мл, содержащий вспомогательное вещество: Никотинамид⁶ с поставкой устройства введения, соответствующего объему вводимого лекарственного препарата		141 975	средства областного бюджета Ярославской области

Данное описание объекта закупки содержит указания на наличие вспомогательного вещества «Никотинамид».

Однако заказчиком и уполномоченным органом во исполнение требований пункта 6 Особенности описания лекарственных препаратов в описание объекта закупки включено обоснование необходимости наличия вспомогательного вещества «Никотинамид», а именно:

«В соответствии с п.6 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 №145 и п. 6 Особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2017 года № 1380 указано требование содержания вспомогательного вещества: Никотинамид – установленное требование обусловлено необходимостью достижения у пациентов, страдающих сахарным диабетом, более раннего сахароснижающего эффекта, что обуславливает лучший контроль гликемии и, как следствие, уменьшает риск развития макро и микрососудистых осложнений. Никотинамид в составе лекарственного препарата обеспечивает клинически значимое различие в фармакодинамике и фармакокинетике по сравнению с обычным инсулином аспарт за счет обеспечения более быстрого всасывания инсулина и более раннего появления инсулина в кровотоке пациента».

Кроме того, как пояснил заказчик обоснование потребности заказчика о наличии вспомогательного вещества «Никотинамид» сформировано с учетом следующего:

Во-первых, препарат с МНН «Инсулин аспарт» с вспомогательным веществом «Никотинамид» указан в качестве препарата с самым быстрым гипогликемическим эффектом среди инсулинов быстрого действия в Клинических рекомендациях «Сахарный диабет 1 типа у взрослых» и «Сахарный диабет 2 типа у взрослых» (утв. Минздравом).

Во-вторых, потребность была сформирована на основании заявок медицинских организаций Ярославской области и заключения главного внештатного эндокринолога области Яновской М.Е., с учетом потребности пациентов, больных сахарным диабетом. Закупка лекарственного препарата осуществляется в целях обеспечения больных сахарным диабетом, включенных в региональный регистр лиц, страдающих сахарным диабетом, прошедших процедуру отбора инсулинозаместительной терапии и продолжающих лечение препаратом амбулаторно для обеспечения преемственности лечебного процесса и исключения ухудшения течения основного заболевания и снижения качества жизни больного.

В-третьих, содержание в лекарственном препарате с МНН «Инсулин аспарт» вспомогательного вещества «Никотинамид» (витамина В3) обусловлено необходимостью достижения у пациентов, страдающих сахарным диабетом, более раннего сахароснижающего эффекта, что обуславливает лучший контроль постпрандиальной гликемии и, как следствие, уменьшает риск развития макро и микрососудистых осложнений.

Учитывая вышеизложенное, заказчиком и уполномоченным органом в

документации об электронном аукционе требование о наличии в лекарственном препарате (Инсулин аспарт) вспомогательного вещества (Никотинамид) установлено исходя из потребностей заказчика в соответствии с положениями законодательства о контрактной системе, в том числе положениями Особенности описания лекарственных препаратов.

Кроме того, участником закупки могло выступать любое лицо, в том числе не являющееся производителем требуемого к поставке товара (лекарственного препарата), готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребностям заказчика.

В данном случае имеет значение не тот факт, что один или несколько производителей производят соответствующий товар (лекарственный препарат), а возможность участников закупки осуществить его поставку.

Заявитель не обосновывал тот факт, что требования, включенные в документацию об электронном аукционе, создали одним участникам преимущества перед другими, явились непреодолимыми для некоторых участников, а также каким-либо иным способом повлекли за собой ограничение количества участников.

Также заявителем не представлено каких-либо доказательств, свидетельствующих об отсутствии у него возможности приобретения требуемого товара (лекарственного препарата) и поставки его заказчику в случае победы в аукционе.

Учитывая изложенное, Ярославское УФАС России при имеющихся на момент рассмотрения настоящей жалобы доказательствах не усматривает необходимых и достаточных оснований для констатации в действиях заказчика и уполномоченного органа нарушений законодательства о закупках, выразившихся в установлении последним в аукционной документации требований к товару, ограничивающих количество участников закупки.

Относительно довода заявителя № 2 Комиссия Ярославского УФАС России поясняет следующее.

Согласно части 4 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки в случае, если данные действия (бездействие) совершены при проведении электронной процедуры, закрытой электронной процедуры, осуществляется в порядке, установленном настоящей главой, в любое время определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а также в период аккредитации на электронной

площадке, специализированной электронной площадке, но не позднее чем через пять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов открытого конкурса в электронной форме, закрытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, закрытого конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме, закрытого двухэтапного конкурса в электронной форме, электронного аукциона, закрытого аукциона в электронной форме, протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, итогового протокола запроса предложений в электронной форме или протокола рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, закрытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, закрытом конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, закрытом двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе, закрытом аукционе в электронной форме, протокола рассмотрения заявки единственного участника на участие в открытом конкурсе в электронной форме, закрытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, закрытом конкурсе с ограниченным участием, двухэтапном конкурсе в электронной форме, закрытом двухэтапном конкурсе в электронной форме, в электронном аукционе, закрытом аукционе в электронной форме при признании соответствующей электронной процедуры или закрытой электронной процедуры несостоявшейся. Жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала рассмотрения заявок на участие в электронной процедуре, закрытой электронной процедуре, обжалование данных действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в электронной процедуре, закрытой электронной процедуре. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены при рассмотрении вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, закрытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, закрытом конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, закрытом двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе, закрытом аукционе в электронной форме, при рассмотрении заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, запросе предложений в электронной форме или при заключении контракта, обжалование данных действий (бездействия) осуществляется до заключения контракта. По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки,

комиссии по осуществлению закупок осуществляется только в судебном порядке.

Довод № 2 об обжаловании положений аукционной документации заявлен ООО «СПЕКТРФАРМ» на заседании Комиссии Ярославского УФАС России 14.10.2021.

Согласно извещению № 0171200001921002272 и документации о проведении аукциона в электронной форме датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе является 11.10.2021 07:00 (МСК)

Следовательно, данный довод ООО «СПЕКТРФАРМ» на положения аукционной документации подан с нарушением сроков, установленных частью 4 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ, соответственно, данный довод не подлежит рассмотрению.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СПЕКТРФАРМ» (ИНН: 5050126375; ОГРН: 1165050053475) на действия заказчика, Департамента здравоохранения и фармации Ярославской области (ИНН: 7604044726; ОГРН: 1027600695220), уполномоченного органа, Департамента государственного заказа Ярославской области (ИНН: 7604084334; ОГРН: 1067604003411), при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Инсулин аспарт) на 2022 год (извещение № 0171200001921002272), необоснованной.

2. Дополнительный довод общества с ограниченной ответственностью ««СПЕКТРФАРМ» (ИНН: 5050126375; ОГРН: 1165050053475) об обжаловании положений аукционной документации, заявленный на заседании Комиссии Ярославского УФАС России, не подлежит рассмотрению в соответствии с частью 4 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>