РЕШЕНИЕ № 054/06/31-364/2019

14 марта 2019 года г.
Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Новосельцева А.В. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Алышова А.Е. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в отсутствие представителей:

от заказчика – ГБУЗ НСО «Центральная клиническая больница»: не явились (уведомлено надлежащим образом);

от подателя жалобы – ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ»: не явились (уведомлено надлежащим образом);

рассмотрев жалобу ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» (далее – ООО «ТД «ВИАЛ») на действия заказчика – ГБУЗ НСО «Центральная клиническая больница» при проведении электронного аукциона № 0351100025319000026 на поставку антибиотиков, начальная (максимальная) цена контракта 775 690 руб. 00 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» с жалобой на действия заказчика – ГБУЗ НСО «Центральная клиническая больница» при проведении электронного аукциона № 0351100025319000026 на поставку антибиотиков.

Суть жалобы ООО «ТД «ВИАЛ» заключается в следующем.

В соответствии с аукционной документацией к поставке подлежат лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в том числе, лекарственный препарат по позиции с МНН Ампициллин+(сульбактам) (порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1 г+0.5 г).

Согласно протоколу подведения итогов от 28.02.2019 заявка ООО «ТД «ВИАЛ» признана соответствующей требованиям документации электронного аукциона, ООО «ТД «ВИАЛ» признано победителем.

05.03.2019 заказчиком в ЕИС размещен протокол отказа от заключения контракта с ООО «ТД «ВИАЛ» в связи с отсутствием зарегистрированной отпускной цены на лекарственный препарат, предложенный по позиции № 4 с ТН Ампициллин+Сульбактам производства Джодас Экспоим Пвт.Лтд, Индия.

В соответствии с ч.1 ст.34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Так, аукционная документация не содержит требования к представлению в составе заявки участника сведений о зарегистрированных предельных отпускных ценах на предлагаемые лекарственные препараты на момент подачи такой заявки.

Лекарственный препарат с ТН Ампициллин+Сульбактам (номер регистрационного удостоверения ЛП-003997) имеет действующую регистрацию, ввиду чего полностью соответствует требованиям законодательства об обращении лекарственных средств, в частности требованиям законодательства к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) услуги (товара), техническим регламентам в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документам, разрабатываемым и применяемым в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации.

ООО «ТД «ВИАЛ» считает, что отсутствие предельной отпускной цены на лекарственный препарат никак не влияет на его безопасность, качество, технические характеристики, функциональные характеристики (потребительские свойства) товара.

Согласно информации, представленной в письме ООО «Джодас Экспоим» (№ 7 от 04.02.2019), информация и документы, требуемые для регистрации предельной отпускной цены, направлены в Минздрав России и ориентировочно цена должна была быть зарегистрирована в конце февраля.

По состоянию на 04.03.2019 на официальном сайте (http://grls.rosminzdrav.ru) государственного реестра предельных отпускных цен информация о цене на лекарственный препарат с ТН Ампициллин+Сульбактам размещена и находится в открытом доступе.

Таким образом, на момент составления протокола отказа от заключения контракта -05.03.2019 информация о предельной отпускной цене на лекарственный препарат с ТН Ампициллин+Сульбактам была доступна заказчику.

Кроме того, податель жалобы считает, что в протоколе об отказе от заключения

контракта указано неверное основание для отказа от заключения контракта с ООО «ТД «ВИАЛ».

Так, ч.15 ст.95 Закона о контрактной системе предусматривает основания для одностороннего отказа от исполнения контракта. Вместе с тем, в данном случае контракт заключен не был, следовательно, у заказчика отсутствовали законные основания для одностороннего отказа заключения контракта с ООО «ТД «ВИАЛ» на основании ч. 15 ст. 95 Закона о контрактной системе.

На жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» от ГБУЗ НСО «Центральная клиническая больница» поступили следующие возражения.

Согласно описанию объекта закупки заказчику требуются к поставке лекарственные препараты из списка ЖНВЛП, в том числе, препарат с МНН Ампициллин + (сульбактам).

По результатам электронного аукциона № 0351100025319000026 победителем было признано ООО «ТД «ВИАЛ».

При проведении анализа рынка лекарственных препаратов выяснилось, что ООО «ТД «ВИАЛ» является дистрибутором продукции Джодас Экспоим Пвт.Лтд, Индия и, в частности, лекарственного препарата Ампициллин+Сульбактам производства Джодас Экспоим Пвт.Лтд, Индия (РУ номер ЛП-003997, владелец РУ ООО «Джодас Экспоим»).

По состоянию на 04.03.2019 в государственном реестре предельных отпускных цен на лекарственные препараты отсутствовала информация о зарегистрированной цене на лекарственный препарат Ампициллин+Сульбактам производства Джодас Экспоим Пвт.Лтд, Индия (РУ номер ЛП-003997, владелец РУ ООО «Джодас Экспоим»).

Согласно ч.4 ст.61 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» не допускаются реализация и отпуск лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, на которые производителями лекарственных препаратов не зарегистрирована предельная отпускная цена, реализация и отпуск производителями лекарственных препаратов по ценам, превышающим зарегистрированные предельные отпускные цены на лекарственные препараты».

Согласно п.1 ч.10 ст.31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в дополнение к основанию, предусмотренному ч.9 настоящей статьи, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что предельная отпускная цена лекарственных препаратов, предлагаемых таким участником закупки, не зарегистрирована.

Таким образом, аукционная комиссия правомерно приняла решение об отказе от заключения контракта с ООО «ТД «ВИАЛ».

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт.

28.02.2019 заказчиком в ЕИС был опубликован протокол подведения итогов электронного аукциона, согласно которому ООО «ТД «ВИАЛ» было признано победителем электронного аукциона. Таким образом, в силу ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе окончание срока направления проекта контракта победителю закупки – 05.03.2019.

Согласно ч.10 ст.31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в дополнение к основанию, предусмотренному ч.9 настоящей статьи, отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что предельная отпускная цена лекарственных препаратов, предлагаемых таким участником закупки, не зарегистрирована.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что предельная отпускная цена препарата с МНН Ампициллин+Сульбактам производства Джодас Экспоим Пвт.Лтд зарегистрирована в государственном реестре предельных отпускных цен 04.03.2019.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что так как на момент подведения итогов электронного аукциона лекарственный препарат Ампициллин+Сульбактам производства Джодас Экспоим Пвт.Лтд не был зарегистрирован в реестре предельных отпускных цен, заказчик мог принять решение об отказе от заключения контракта с победителем данного электронного аукциона.

В соответствии с протоколом об отказе от заключения контракта, размещенном в ЕИС 05.03.2019, заказчик отказался от заключения контракта с ООО «ТД «ВИАЛ» на основании ч.15 ст.95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в ч.15 ст.95 Закона о контрактной системе закреплены случаи, при наступлении которых заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, заказчиком в протоколе отказа от заключения контракта указано неверное основание принятия данного решения, что является нарушением ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, выявлены следующие нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

1. В силу п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

В соответствии с описанием объекта закупки заказчику к поставке требуются лекарственные препараты со следующими характеристиками.

№	МНН или химическое, или группировочное наименование	Характеристика товара (параметры для определения соответствия)
1	Ципрофлоксацин	раствор для инфузий 2мг/мл 100мл
2	Ципрофлоксацин	таблетки, покрытые пленочной оболочкой 500мг
3	Ванкомицин	лиофилизат для приготовления раствора для инфузий 1000мг
4	Ампициллин + (сульбактам)	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1г+0.5 г
5	Ампициллин	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 500мг
6	Цефепим	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1000мг

Согласно пп. «а», пп. «б» п.2 Особенностей описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 № 1380 (далее – Особенности), при описании в документации о закупке заказчики помимо сведений, предусмотренных п.6 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, указывают: а) лекарственную форму препарата, включая, в том числе, эквивалентные лекарственные формы, за исключением описания лекарственной формы и ее характеристик, содержащихся в инструкциях по применению лекарственных препаратов и указывающих на конкретного производителя (например, описание цвета, формы, вкуса и др.); б) дозировку лекарственного препарата с возможностью поставки лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве (например, при закупке таблетки с

дозировкой 300 мг в документации о закупке указывается: 1 таблетка с дозировкой 300 мг или 2 таблетки с дозировкой 150 мг), а также с возможностью поставки лекарственного препарата в некратных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта (например, флаконы 2,5 мг, или 3 мг, или 3,5 мг), допускается указание концентрации лекарственного препарата без установления кратности.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что описание объекта закупки не содержит информации, предусмотренной пп. «а», пп. «б» п.2 Особенностей, а именно, отсутствуют указания на возможность поставки эквивалентных лекарственных форм препаратов, а также поставки лекарственных препаратов в кратной дозировке и двойном количестве.

По мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, заказчиком нарушена ч.5 ст.33 Закона о контрактной системе, п.2 Особенностей описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 № 1380.

2. Согласно ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

В соответствии с пп.11.4 и пп.11.9 проекта контракта пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. При этом, размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы; пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Поставщиком.

На основании вышеизложенного, по мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, ответственность сторон, определенная п.11 проекта контракта, содержит нарушение положений, предусмотренных чч.5, 7 ст.34 Закона о контрактной системе.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ» на действия заказчика – ГБУЗ НСО «Центральная клиническая больница» при проведении электронного аукциона № 0351100025319000026 на поставку антибиотиков частично обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим ч.3 ст.7, ч.5 ст.33, чч. 5, 7 ст.34 Закона о контрактной системе, п.2 Особенностей описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 № 1380.

3. Выдать заказчику и аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.