



119334, Москва, 5-й Донской проезд, д.15, стр.5 Тел.: (+7 499) 426-02-31
e-mail: servicepharm@gmail.com
www.service-pharm.ru

**Куда: Управление Федеральной антимонопольной службы
по Тверской области**

Адрес: 170100 Россия г.Тверь ул.Советская 23
Телефон/факс: (4822)320832
E-mail: to69@fas.gov.ru

**Копия Уполномоченному органу:
Министерство имущественных и земельных отношений Тверской области**

Адрес: 170100, г. Тверь, Смоленский пер., д.29
Тел.: 8 (4822) 300-2118/ (4822) 300-207
E-mail: dep_zakaza@web.region.tver.ru

Ответственное лицо: Шолохова Анастасия Александровна

Копия Заказчику:

Министерство здравоохранения Тверской области
Российская Федерация, 170100, Тверская обл, г. Тверь, ул. Советская, 23
E-mail: BogomolovMV@web.region.tver.ru
Тел.: 8 (4822) 321469 Ответственное лицо: Тебиев Сослан Аркадьевич

Заявитель жалобы:

Общество с ограниченной ответственностью «Сервис-Фарм»
Адрес: 119334, город Москва, проезд Донской 5-й, дом 15, стр. 5
Тел. и факс 8(499) 4260231
E-mail: Servicepharm@gmail.com

Контактное лицо: Смольникова Ирина Николаевна

ЖАЛОБА

**на действия заказчика, уполномоченного органа при размещении
электронного аукциона
на поставку лекарственных средств Эпозтин альфа на 2017 год ОНЛП
№ 0136200003616009892**

Седьмого декабря 2016 года на официальном сайте РФ www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение № 0136200003616009892 о проведении аукциона на поставку лекарственных средств Эпозтин альфа на 2017 год ОНЛП (далее – аукцион). Вся информация по аукциону находится по следующему адресу:
<http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/common-info.html?regNumber=0136200003616009892>

Жалоба на положения документации о закупке может быть подана до окончания установленного срока подачи заявок (до 15.12.2016, 09.00).

1. Обжалуемые действия, доводы жалобы:



В соответствии с аукционной документацией (Заказ на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП (Техническое задание), к поставке требуется лекарственный препарат с МНН Эпоэтин альфа со следующими характеристиками:

Эпоэтин альфа	раствор для внутривенного и подкожного введения 2 тыс.МЕ	№6	упаковка
---------------	--	----	----------

При этом указывается, что *«участник закупки не может предложить расфасовку лекарственных средств больше указанной в Заказе на поставку, а также иную дозировку лекарственного(ых) средства(в) и иную лекарственную форму, за исключением случаев, предусмотренных настоящей инструкцией.*

Участник закупки в своей Заявке может предложить меньшую фасовку лекарственных средств, но кратную указанной в Заказе на поставку, пересчитав объем поставки.

** - Участник закупки может предложить взаимозаменяемую лекарственную форму лекарственного(ых) средства(в): ...лекарственная форма «раствор для внутривенного/внутримышечного/ подкожного и прочих способов введения» - взаимозаменяемые лекарственные формы: раствор для инъекций с возможностью требуемого внутривенного/внутримышечного/подкожного и пр. введения...».*

Суть нарушений:

Установление требований к вторичной упаковке.

Заказчиком установлено требование к поставке лекарственного препарата во вторичной упаковке № 6 (или меньшей). При этом Заказчик запрещает поставку в товара с большим показателем вторичной упаковки. Данный факт также подтверждается ответом Заказчика на запрос.

Установление такого требования ограничивает конкуренцию и создает неравные условия отечественному производителю Федеральному государственному унитарному предприятию "Государственный научно-исследовательский институт особо чистых биопрепаратов" Федерального медико-биологического агентства России, которое производит лекарственный препарат с МНН Эпоэтин альфа (торговое наименование Эпокрин, который соответствует требуемой заказчиком лекарственной форме и дозировке: раствор для внутривенного и подкожного введения 2 тыс. МЕ, но имеющий расфасовку №10).

2. Положения законодательства, нарушенные заказчиком.

2.1. Заказчиком нарушены положения п.1 ч. 1 ст. 33 Закона № 44 – ФЗ, а именно, что в описании объекта закупки не должны включаться требования или указание в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Заказчик же, безосновательно настаивая именно на поставке препарата с указанными характеристиками фактически ограничивает конкуренцию на участие в аукционе, что является нарушением ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым запрещаются действия «приводящие к конкуренции...путем создания участнику торгов преимущественных условий для участия в торгах.

2.2. Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона N 44-ФЗ установлено, что при описании в документации о закупке объекта закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

При этом согласно части 2 статьи 33 Закона № 44-ФЗ 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.

По смыслу положений, содержащихся в статьях 8, 24, пункте 1 части 1 статьи 64 №44-ФЗ в совокупности с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ, документация об аукционе разрабатывается заказчиком и утверждается им, исходя из своих потребностей, при этом в техническом задании заказчик не имеет возможности установить требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников размещения заказа, и Закон № 44-ФЗ не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого товара в документации об аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Из буквального толкования вышеуказанных норм следует, что заказчики, уполномоченный орган, осуществляющие закупку по правилам Закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом прописать требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, обеспечить приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Аналогичная позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 17.06.2015 № Ф10-1464/2015 по делу № А68-9832/2014.

2.3. При этом, необходимо учитывать также разъяснения Федеральной антимонопольной службы России, изложенные в письме от 09.06.2015 № АК/28644/15, согласно которым к требованиям, которые ограничивают количество участников при закупке лекарственных препаратов, относится установление терапевтически незначимых характеристик, которым соответствуют препараты с конкретным торговым наименованием, вследствие чего исключается возможность поставить эквивалентный товар. Примерами такого ограничения количества участников являются, среди прочих, следующие случаи: *«необоснованное требование к количеству единиц (таблеток, ампул) лекарственного препарата во вторичной упаковке, а также требование поставки конкретного количества упаковок вместо количества лекарственного препарата».*

Кроме того, на официальном сайте ФАС России в разъяснениях от 18.05.2015г. № АК/24046/15 о закупках лекарственных препаратов с МНН «ЭПОЭТИН альфа», указано, что лекарственные препараты с одинаковым МНН, взаимозаменяемыми лекарственными формами, взаимозаменяемыми дозировками и разными торговыми наименованиями следует относить к взаимозаменяемым лекарственным препаратам. Никакие иные характеристики лекарственных препаратов (например вторичная упаковка, количество единиц (ампул, шприцев и т.д.) препарата во вторичной упаковке и т.п.) не влияют на терапевтические свойства лекарственных средств.

В свою очередь, обращаем внимание, что целью закупки является эффективное приобретение (по минимально предложенной цене) объекта закупки в необходимом объеме на весь период деятельности.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64, части 3 статьи 6, части 5, 7 статьи 34 Федерального Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с ч. 4 ст. 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 в случае, если данные действия (бездействие) совершены при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем электронного аукциона, осуществляется в порядке, установленном настоящей главой, в любое время определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а также в период аккредитации на электронной площадке, но не позднее чем через десять дней с даты размещения на электронной площадке протокола подведения результатов такого аукциона либо протокола рассмотрения заявок на участие в таком аукционе или протокола проведения такого аукциона в случае признания такого аукциона несостоявшимся.

Жалоба на положения документации о таком аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

На основании изложенного, руководствуясь положениями ст.ст. 31,33 60, 105 №44-ФЗ «Закона о контрактной системе», 7, 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

1. Приостановить размещение государственного заказа до рассмотрения данной жалобы по существу.
2. Провести внеплановую проверку по вопросу соблюдения заказчиком, уполномоченным органом законодательства Российской Федерации при проведении электронного аукциона (номер закупки: № 0136200003616009892);
3. Признать жалобу обоснованной;
Признать незаконными и необоснованными включение в аукционную документацию требований в части указания на поставку лекарственного препарата исключительно в указанной дозировке, объеме, лекарственной форме, вторичной упаковке, дополнительных характеристик, а также в части предъявления требований к поставке лекарственного препарата в шприцах с защитной системы иглы.
4. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в части внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

Приложения:

1. Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме – 6 л.
2. Аукционная документация (выдержки – Заказ на поставку лекарственных средств Эпоэтин альфа на 2017 год ОНЛП (Техническое задание) – 1 л.
3. Запросы на разъяснение документации об аукционе с ответом Заказчика - 7 л.
4. Разъяснения УФАС №АК/28644/15 от 09.06.2015 г. – на 5 л.
5. Разъяснения ФАС России от 18.05.2015г. № АК/24046/15 о закупках лекарственных препаратов с МНН «ЭПОЭТИН альфа» - на 5 л.
6. Решение о назначении Генерального директора – 1 л.
7. Приказ о назначении генерального директора – 1 л.

8. Копии документов, подтверждающих факт отправки копии настоящей жалобы лицам, чьи действия обжалуются и заинтересованным лицам - 1 л.

Генеральный директор

А.В. Сударев