

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/67-527/2021

09 июня 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 09.06.2021

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

членов Комиссии:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфер закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и Административного регламента 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «Символ» на действия комиссии при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Цефотаксим) на 2021 год (№ закупки 0128200000121003511) в присутствии представителей уполномоченного органа – департамента имущественных и земельных отношений Владимирской области:

Заказчик, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела ходатайствовал о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителя.

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

08.06.2021 г. в соответствии с пунктом 3.33 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией был объявлен перерыв до 09.06.2021 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/67-527/2021 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Символ» (далее – заявитель, общество) на действия комиссии при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Цефотаксим) на 2021 год (№ закупки 0128200000121003511).

Заявитель в жалобе изложил следующее.

ООО «Символ» (заявка № 2) было отказано в допуске к участию в электронном аукционе по основанию: «п. 2. ч. 4 ст. 67 - несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ,

требованиям документации о таком аукционе: Приложение № 2 к информационной карте, п.13.2 Инструкции участникам закупок документации об электронном аукционе, п.2 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" – в заявке участника несоответствие информации требованиям документации об электронном аукционе (показатели товара не соответствуют (лекарственная форма)).

Заявитель считает отказ не правомерным по следующим основаниям.

Заказчику необходим товар с МНН «ЦЕФОТАКСИМ» с лекарственной формой и дозировкой «ПОРОШОК ДЛЯ ПРИГОТОВЛЕНИЯ РАСТВОРА ДЛЯ ИНЪЕКЦИЙ, 1000МГ».

Также в техническом задании содержится символ «**», который трактуется следующим образом: «возможна поставка эквивалентных лекарственных форм с сохранением способа применения лекарственного препарата».

Однако данным разделом не уточнены и не обоснованы требования в соответствии с потребностью заказчика для поставки именно ПОРОШКА ДЛЯ ПРИГОТОВЛЕНИЯ РАСТВОРА ДЛЯ ИНЪЕКЦИЙ.

Обществом была предложена лекарственная форма: «порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения», что, по мнению заявителя, соответствует заявленным техническим требованиям документации об аукционе, так как данная лекарственная форма является эквивалентной.

В силу изложенного, заявитель просит провести проверку, отменить протокол рассмотрения первых частей заявок и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

В обоснование правомерности действий аукционной комиссии представители уполномоченного органа пояснили следующее.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 28.05.2021 года № 0128200000121003511 участнику с порядковым номером № 2 отказано в допуске на основании п. 2. ч. 4 ст. 67 - несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе: Приложение № 2 к информационной карте, п.13.2 Инструкции участникам закупок документации об электронном аукционе, п.2 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» - в заявке участника несоответствие информации требованиям документации об электронном аукционе (показатели товара не соответствуют (лекарственная форма)).

В Приложении № 2 к информационной карте электронного аукциона заказчиком установлены требования, предъявляемые к закупаемому товару:

1	21.20.10.191 000009-1-00168 0000000000000	ЦЕФОТАКСИМ	ПОРОШОК ДЛЯ ПРИГОТОВЛЕНИЯ РАСТВОРА ДЛЯ ИНЪЕКЦИЙ, 1000МГ
---	---	------------	--

В заявке участника с порядковым номером № 2 указано следующее:

1	Цефотаксим	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения, 1.0 г (флакон) 1.0 г x 1 (пачка картонная)	мг	3 400 000
---	------------	--	----	-----------

Проанализировав требования технического задания заказчика и документы, приложенные заявителем жалобы (участник закупки № 2), комиссия установила, что заказчиком в техническом задании установлено значение показателя «лекарственная форма» - «порошок для приготовления раствора для инъекций». Участником с порядковым номером № 2, в свою очередь, по данной позиции предложен к поставке товар с лекарственной формой «порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения», что не соответствует требованиям документации заказчика.

Между тем, формирование аукционной документации, в том числе описания объекта закупки, осуществляется заказчиком самостоятельно.

Возможность наличия эквивалентных лекарственных форм закупаемого препарата, а также варианты таких лекарственных форм определяется заказчиком на стадии описания объекта закупки и указываются в документации электронного аукциона.

В связи с тем, что в техническом задании заказчиком не указаны иные варианты эквивалентных лекарственных форм, которые соответствуют условию о сохранении способа применения лекарственного препарата Цефотаксим, сделать вывод о соответствии предлагаемой заявителем характеристики «порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения» по показателю «лекарственная форма» требованиям документации заказчика не представляется возможным.

Исходя из изложенного, нарушений законодательства при проведении электронного аукциона № 0128200000121003511 со стороны аукционной комиссии не допущено.

Заказчик в мотивированном отзыве отметил, что аукционной комиссией заявка заявителя была отклонена правомерно и просил признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

18.05.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0128200000121003511 и документация об электронном аукционе на поставку лекарственных препаратов (Цефотаксим) на 2021 год.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет: 306 000,00 рублей.

По окончании срока подачи заявок до 27.05.2021 09:00:00 было подано 6 заявок от участников, с порядковыми номерами: 1, 2, 3, 4, 5, 6.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе 0128200000121003511 от 28.05.2021 г. заявителю (заявка № 2) отказано в допуске к участию в электронном аукционе по следующему основанию: п. 2. ч. 4 ст. 67 - несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе: Приложение № 2 к информационной карте, п.13.2 Инструкции участникам закупок документации об электронном аукционе, п.2 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" – в заявке участника несоответствие информации требованиям документации об электронном аукционе (показатели товара не соответствуют (лекарственная форма)).

В силу части 1 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Частью 5 статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

Согласно части 2 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок, заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей.

В силу части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) **конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе**, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Аналогичные требования установлены заказчиком в пунктах 13.2, 16.4 документации об электронном аукционе.

Проанализировав первую часть заявки заявителя и требования, установленные заказчиком в аукционной документации в совокупности с инструкцией по заполнению заявки, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

По позиции 1 Приложения № 2 к информационной карте заказчиком установлено следующее требование к МНН: «ЦЕФОТАКСИМ» с требованиями лекарственной форме, дозировке: **«Порошок для приготовления раствора для инъекций, 1000мг»**.

Также в Приложении № 2 к информационной карте заказчиком установлен символ «**», который трактуется следующим образом: «Возможна поставка эквивалентных лекарственных форм с сохранением способа применения лекарственного препарата. Возможна поставка лекарственного препарата в кратной дозировке и двойном количестве, а также в некротных эквивалентных дозировках, позволяющих достичь одинакового терапевтического эффекта в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.11.2017 N 1380 "Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд"», однако, не прописаны иные варианты эквивалентных лекарственных форм, которые соответствуют условию о сохранении способа применения лекарственного препарата Цефотаксим.

ООО «Символ» по требованию к значениям показателей товара – лекарственная форма, дозировка указано следующее: **«порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1.0 г (флакон) 1.0 г х 1 (пачка картонная)»**.

Таким образом, заявителем указаны показатели товара не в соответствии с требованиями документации об электронном аукционе.

Следовательно, аукционная комиссия, действуя в пределах своих полномочий в рамках статьи 67 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а именно проверяя первые части заявок на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе, правомерно отказала заявителю в допуске к участию в электронном аукционе.

Вместе с тем, в результате проведенной внеплановой проверки Комиссия установила, что аукционная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На основании пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию, в том числе

наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок описание объекта закупки должно носить объективный характер. Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе: 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.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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 контракта (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.

В соответствии с частью 1 Постановления Правительства РФ от 15.11.2017 № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства РФ № 1380) настоящим документом устанавливаются особенности описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - лекарственные препараты), в документации о закупке лекарственных препаратов при осуществлении таких закупок (далее соответственно - документация о закупке, закупка).

На основании пунктов а), б) части 2 Постановления Правительства РФ № 1380 **при описании в документации о закупке заказчика** помимо сведений, предусмотренных пунктом 6

части 1 статьи 33 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указывают 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.); 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.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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.

В Приложении № 2 к информационной карте заказчиком установлено следующее требование к МНН: «ЦЕФОТАКСИМ» с требованиями лекарственной форме, дозировке: **«Порошок для приготовления раствора для инъекций, 1000мг».**

Кроме изложенного, контрольный орган в сфере закупок обращает внимание, что в государственном реестре лекарственных средств имеется следующая эквивалентная лекарственная форма: **«порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения».**

Также в государственном реестре лекарственных средств имеются следующие кратные дозировки для лекарственной формы «Порошок для приготовления раствора для инъекций»: «500 мг, 250 мг».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия установила, что в нарушение положений статьи 33 Закона о контрактной системе и пунктов а), б) части 2 Постановления № 1380 в Приложении № 2 к информационной карте электронного аукциона заказчиком не предусмотрена возможность поставки лекарственного средства с эквивалентной лекарственной формой, а также кратной дозировкой.

Указанное нарушение послужило основанием отклонения пяти участников закупки.

Указанные действия заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Символ» на действия комиссии при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (Цефотаксим) на 2021 год (№ закупки 0128200000121003511) необоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим требования статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Вынести в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы настоящего дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок уполномоченному должностному лицу Владимирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии