

Решение по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 05-02/197-17

20.07.2017 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России)

в присутствии представителей Государственного бюджетного учреждения «Курганский областной онкологический диспансер» (ИНН 4501019377, г. Курган, ул. Карбышева, 33);

в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «МИКФАРМ»;

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «МИКФАРМ» (далее – ООО «МИКФАРМ») на действия Заказчика – Государственного бюджетного учреждения «Курганский областной онкологический диспансер» (далее – ГБУ «Курганский областной онкологический диспансер», Заказчик) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных средств (севофлуран) (извещение № 0343200013817000141), и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

20.07.2017 г. в Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «МИКФАРМ» на действия Заказчика – ГБУ «Курганский областной онкологический диспансер» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных средств (севофлуран) (извещение № 0343200013817000141). В соответствии с частью 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Из жалобы заявителя следует, что нарушение прав и законных интересов выразилось в том, что Заказчиком при описании объекта закупки допущены нарушения п. 1, 6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, а именно требования к товару изложены таким образом, что объектом закупки является только лекарственный препарат с торговым наименованием Севоран (производитель Эбботт Лэбораториз Лимитед, упаковщик ЗАО «Р-Фарм»). Указанные действия Заказчика способствуют ограничению конкуренции на рынке лекарственных средств. Кроме того, Заказчик в нарушение п. 1, 6 ст. 33, ст. 65 Закона о контрактной системе не дал разъяснений по существу запроса Заявителя. Представители заказчика представили письменные возражения на жалобу. С

доводами, изложенными в жалобе, не согласны. Просят признать жалобу заявителя необоснованной.

Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14, ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка.

05.07.2017 г. в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано извещение электронного аукциона на поставку лекарственных средств (севофлуран) (извещение № 0343200013817000141).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 532 754,00 рублей.

Заказчиком является ГБУ «Курганский областной онкологический диспансер».

На момент рассмотрения жалобы по существу контракт не заключен.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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 настоящего Федерального закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0343200013817000141 объектом закупки является поставка лекарственных средств (севофлуран).

Согласно Техническому заданию (п. 27 документации электронного аукциона) к поставке требуется севофлуран – жидкость для ингаляций 250 мл. Флаконы оснащены специальной укупорочной системой Quik – Fil, так как имеется необходимость обеспечения взаимодействия закупаемого товара с

оборудованием, используемым Заказчиком.

Заявитель полагает, что объектом закупки является лекарственный препарат с торговым наименованием Севоран (производитель Эбботт Лэбороториз Лимитед), что приводит к ограничению количества участников закупки.

На рассмотрении жалобы Заявитель пояснил, что полагает возможным поставить адаптеры Quik – Fil отдельно от флаконов предлагаемого лекарственного препарата без увеличения цены. Указанные адаптеры зарегистрированы в качестве медицинского изделия.

Представитель Заказчика пояснил, что указание на оснащение флаконов специальной укупорочной системой Quik – Fil обусловлено необходимостью совмещения двух закрытых систем на испарителях Заказчика и флаконе лекарственного препарата для безопасного использования препарата в условиях операционной. Заказчик при оказании медицинской помощи применяет наркозно-дыхательные аппараты «Dräger» Fabius Tiro испарителями SEVOrane SEVOFLURANE «Dräger Vapor 2000» (Германия) для препарата Севофлуран с закрытой системой заливки типа Quik – Fil.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из потребностей Заказчика, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении соответствующих требований.

Кроме того, лекарственное средство, поставка которого является объектом закупки, свободно обращается на фармацевтическом рынке, его реализация входит в Перечень лицензируемых видов деятельности, и, соответственно, поставка данного препарата может осуществляться лицами, имеющими действующую лицензию на фармацевтическую деятельность или производство лекарственных средств (ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

Следовательно, соответствующий хозяйствующий субъект при условии получения им необходимой лицензии имеет возможность осуществлять продажу (поставку) указанного лекарственного средства.

Таким образом, рынок поставки лекарственного препарата с МНН Севофлуран, в частности с требуемым значением «севофлуран – жидкость для ингаляций 250 мл. Флаконы оснащены специальной укупорочной системой Quik – Fil» имеет неограниченное количество участников: данный препарат может быть приобретен как у производителя, так и дистрибьюторов, следовательно, любой участник закупки, обладающий лицензией на фармацевтическую деятельность, вправе приобрести лекарственное средство с указанным МНН и участвовать в объявленном аукционе.

Учитывая, что предметом данного определения поставщика (подрядчика, исполнителя) является право на заключение контракта, не на изготовление, а на поставку лекарственного препарата с МНН "Севофлуран", то участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовый поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребности Заказчика.

С учетом вышеизложенного, довод Заявителя о нарушении Заказчиком п. 1, 6 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе признан необоснованным.

Заявитель в жалобе указывает, что Заказчик не дал разъяснений по существу запроса.

В соответствии с ч. 5 ст. 65 Закона о контрактной системе разъяснения положений

документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Согласно жалобе Заявителя, ООО «МИКФАРМ» разместило запрос о разъяснении положений документации, в частности об обосновании Заказчиком дополнительного требования о совместимости закупаемого лекарственного средства с оборудованием Заказчика, а именно:

- указать тип используемого оборудования (производитель, название);
- указать конкретные параметры медицинского оборудования Заказчика, которые обусловили необходимость указания в техническом задании закупки дополнительных требований, не предусмотренных инструкцией (инструкциями) по медицинскому применению лекарственного препарата МНН Севофлуран.

10.07.2017 г. Заказчик предоставил разъяснения на запрос Заявителя, а именно:

«1. В наличии Заказчика имеются наркозно-дыхательные аппараты, к которым применяется испарители для севофлурана с закрытой системой заливки типа Quik – Fil.

2. Указание в техническом задании системы Quik – Fil обусловлено необходимостью совмещения двух закрытых систем на испарителе Заказчика и флаконе Севофлурана для безопасного использования препарат в условиях операционной. Использование иных систем может привести к порче оборудования и утечке препарата в ходе его применения».

Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком при предоставлении ответа на запрос разъяснений документации электронного аукциона требования Закона о контрактной системе не нарушены.

Довод Заявителя признан необоснованным.

Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14, ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссией Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МИКФАРМ» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.