

РЕШЕНИЕ

по делу № 422-ж/2017

04 июля 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя	«<...>»	- «<...>»;
Комиссии:		
Членов	«<...>»	- «<...>»;
Комиссии:		
	«<...>»	- «<...>»,

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 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), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Кордис Лайн» (далее – ООО «Кордис Лайн», заявитель) на действия аукционной комиссии при проведении аукциона 17-43478Э на поставку Эпоэтин альфа (извещение № 0169300000117002138) в присутствии:

- представителя Муниципального бюджетного учреждения здравоохранения Городская клиническая больница № 8 (далее – МБУЗ ГКБ № 8, заказчик), действующего на основании доверенности б/н от 01.06.2017;

- представителя Управления муниципального заказа Администрации города Челябинска (далее – Уполномоченный орган), действующего на основании доверенности № 6 от 26.01.2017;

в отсутствие представителей заявителя, о времени и месте проведения Комиссии уведомлены, на заседание не явились, письменных пояснений, ходатайств не представили.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 27.06.2017 поступила жалоба ООО «Кордис Лайн» на действия аукционной комиссии при проведении аукциона 17-43478Э на поставку Эпоэтин альфа (извещение № 0169300000117002138) (далее – Аукцион, Закупка).

Согласно представленным документам, извещение о проведении электронного аукциона опубликовано Уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 13.06.2017 в 16:58.

Начальная (максимальная) цена контракта на поставку Эпоэтин альфа – 2 762 903,52 рубля.

Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме №0169300000117002138 от 22.06.2017.

Протокол подведения итогов аукциона в электронной форме №0169300000117002138 от 27.06.2017.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам аукциона не заключен, аукцион признан несостоявшимся.

Как следует из доводов жалобы ООО «Кордис Лайн», аукционной комиссией неправомерно отказано в допуске заявке участника с порядковым номером 4 по причине несоответствия требованиям документации об аукционе в электронной форме. По мнению заявителя, предложенный ООО «Кордис Лайн» товар с МНН «Эпоэтин альфа» содержит то же количество действующего вещества и различается объемом наполнения первичной упаковки, которая не влияет на терапевтическое действие препарата, поэтому отказ в допуске участника закупки считает незаконным.

Представители заказчика, уполномоченного органа с доводами жалобы ООО «Кордис Лайн» не согласились и пояснили, что заявке участника закупки с порядковым номером 4 отказано в допуске к участию в электронном аукционе, поскольку заявка содержала иную характеристику из столбца «показатели, которые не могут изменяться».

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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

По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе (часть 3 статьи 67 Закона о контрактной системе).

Согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации; 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 5 статьи 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной

форме №0169300000117002138 от 22.06.2017 участнику закупки с порядковым номером заявки 4 отказано в допуске к участию в электронном аукционе по причине несоответствия требованиям документации об аукционе. Характеристики столбца «показатели, которые не могут изменяться» указываются участником в соответствии с установленными значениями без изменений. Необходимый объект закупки должен в точности соответствовать показателям, указанным в столбце. В составе первой части заявки участника закупки по показателю «Дозировка» характеристики предлагаемого товара «2000 МЕ 0,5 мл», не соответствуют требованиям, установленным заказчиком в Приложении № 1 документации, а именно «2000 МЕ/мл 1мл». Обоснование решения: п. 2 ч.4 ст. 67 Закона о контрактной системе.

Согласно спецификации, показателями, которые не могут изменяться для препарата с МНН «Эпоэтин альфа» являются: лекарственная форма – раствор для внутривенного и подкожного введения; дозировка – 2000 МЕ/мл 1мл. Максимальные и (или)минимальные показатели объекта закупки: фасовка - № 10. Единица измерения – упак., количество – 624.

* Допускается указание участниками закупок в отношении текстовых (словесных) показателей (при наличии), отличающихся от установленных заказчиком текстовых показателей (без цифровых обозначений), но при этом такие показатели должны соответствовать показателям заказчика и не противоречить им (к примеру, вместо формулировки заказчика «отсутствует» участником предлагается показатель с формулировкой «нет», вместо «наличие» - формулировка «имеется», иные синонимичные значения показателей и т.п.) либо предлагается показатель с утвердительной формулировкой (к примеру, вместо формулировки заказчика «должен быть» участником предлагается показатель с утвердительной формулировкой в контексте значений «есть», «имеется», «предназначен» и т.п.), при этом такие показатели должны соответствовать показателям заказчика и не противоречить им. В случае установления заказчиком текстового показателя вместе с цифровым (при наличии) (к примеру, «не менее 10»), участником указывается такой показатель в неизменном виде (без изменения как словесного, так и цифрового показателя).

Вместе с тем, заявка участника с порядковым номером 4 содержала следующее МНН «Эпоэтин альфа»:

Эральфон лекарственная форма – раствор для внутривенного и подкожного введения; дозировка – 2000 МЕ/мл 0,5 мл, фасовка - № 6, единица измерения – упак., количество – 520;

Эпокрин лекарственная форма – раствор для внутривенного и подкожного введения; дозировка – 2000 МЕ/мл 1 мл фасовка - № 10, единица измерения – упак., количество – 312.

Согласно требованиям инструкции, указанной в требованиях к содержанию первой части заявки участника (пункт 12 части 1 информационной карты документации об аукционе в электронной форме): характеристики из столбца «показатели, которые не могут изменяться» указываются участником в соответствии с установленными значениями.

Таким образом, действия аукционной комиссии соответствуют требованиям

части 1, пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе. Заявке участника с порядковым номером 1 отказано в допуске к участию в Аукционе правомерно.

Доводы жалобы на действия аукционной комиссии не обоснованы.

При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика антимонопольным органом выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Исходя из требований пункта 6 части 1 статьи 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Исходя из положений части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Как следует из пунктов 1, 5, 5.1 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств»:

- лекарственные средства - вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты;

- лекарственная форма - состояние лекарственного препарата, соответствующее способам его введения и применения и обеспечивающее достижение необходимого лечебного эффекта;

- дозировка - содержание одного или нескольких действующих веществ в количественном выражении на единицу дозы, или единицу объема, или единицу массы в соответствии с лекарственной формой либо для некоторых видов лекарственных форм количество высвобождаемого из лекарственной формы

действующего вещества за единицу времени.

Согласно пункту 3.3 части 2 Информационной карты аукциона описание объекта закупки указано в Приложении № 1 к документации об аукционе «Наименование и описание объекта закупки».

Приложение № 1 к документации об электронном аукционе «Спецификация» содержит следующее.

№ п/п	МНН химические, группировочные наименования	Функциональные, технические и качественные характеристики товара		Ед. изм.	Кол- во	
		Показатель (наименование характеристики)	значение			
			Максимальные и (или) минимальные показатели объекта закупки (!!! Указываются участником в соответствии с инструкцией в п. 12 Информационной карты документации. Часть 1)			Показатели, которые не могут изменяться (!!! Участником указываются показатели в неизменном виде*)
1	Эпоэтин альфа	Лекарственная форма		Раствор для внутривенного и подкожного введения	упак	624
		Дозировка		2000 МЕ/мл 1мл		
		Фасовка	№ 10			

Согласно информации, содержащейся в государственном реестре лекарственных средств, препарат МНН «Эпоэтин альфа», удовлетворяющий требованиям, установленным заказчиком в документации об аукционе, соответствует следующие препараты:

- «Бинокрит» (Австрия) дозировкой 2 тыс.МЕ/мл, 1мл;
- «Аэприн» (Аргентина) дозировкой 2 тыс.МЕ/мл, 1мл;
- «Эральфон» (Россия) дозировкой 2 тыс.МЕ, 1мл.

Необходимо отметить, что в государственном реестре лекарственных средств содержатся сведения о препарат МНН Эпоэтин альфа с иной дозировкой, например

- «Аэприн» (Аргентина) дозировкой 2 тыс.МЕ/мл, 0,5 мл;
- «Эральфон» (Россия) дозировкой 2 тыс.МЕ, 0,3 мл.

- «Эральфон» (Россия) дозировкой 2 тыс.МЕ, 0,5 мл.

В спецификации документации об аукционе содержится следующее указание:

«При необходимости – соответствие по количеству с учетом изменения упаковки/фасовки.

Наличие перерасчета при сохранении общего количества поставляемого товара не является основанием для отклонения участника».

Таким образом, с учетом установленного заказчиком требования к количеству товара, измеряемому в упаковках следует, что участником закупки может быть предложен препарат с количеством первичной упаковки № 6, но при этом обязательным остается условие о поставке 624 упаковок.

Однако, как пояснил на заседании Комиссии представитель МБУЗ ГKB № 8, для заказчика имеет значение итоговое количество ампул, которое будет соответствовать 6240 ампулам. Вместе с тем, данное условие не нашло отражения в документации об аукционе, поскольку из Приложения № 1 следует, что допускается перерасчет при сохранении общего количества товара, то есть упаковок.

В результате установления требования о поставке препарата дозировкой 2000 МЕ, объемом наполнения первичной упаковки 1мл, ограничивается возможность участия в торгах хозяйствующих субъектов, которые предлагают к поставке товар с МНН «Эпоэтин альфа», с иным объемом наполнения ампулы.

На заседании Комиссии представитель МБУЗ ГKB № 8 пояснил, что заказчиком установлено обязательное требование к объему наполнения лекарственного препарата - 1мл в связи с удобством деления объема одной ампулы лекарственного средства на различных пациентов, в случае установления дозировки для пациентов 5000 МЕ в неделю.

Указанный довод не принимается во внимание Комиссией, так как для указанных случаев заказчик имеет возможность приобрести товар с иной дозировкой.

Документов, сведений, позволяющих сделать вывод о том, что объем наполнения влияет на терапевтический эффект, при условии предложения хозяйствующими субъектами лекарственного средства с дозировкой 2000 МЕ и иным объемом наполнения, заказчиком не представлено, один терапевтический эффект не отрицается.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что указанное согласуется с позицией ФАС России, изложенной в Письме № АК/24046/15 от 18.05.2015 «О закупках лекарственных препаратов с МНН «Эпоэтин альфа», МНН лекарственного препарата является его функциональной характеристикой и определяет потребность заказчика. Указание МНН является необходимым и достаточным условием идентификации лекарственного препарата. Никакие иные характеристики лекарственных препаратов не влияют на терапевтические свойства лекарственных средств. Лекарственные препараты с МНН «Эпоэтин альфа», имеющие одинаковые дозировки, но отличающиеся объемом наполнения

первичной упаковки, должны признаваться взаимозаменяемыми.

Таким образом, описание объекта закупки, выразившееся в установлении в документации об аукционе требований к общему количеству товара, измеряемому в упаковках, не соответствующее фактической потребности заказчика о поставке необходимого количества ампул, установление объема наполнения первичной упаковки лекарственного препарата требуемой дозировки без возможности поставки препарата с МНН «Эпоэтин альфа» указанной дозировки, но иного объема наполнения ампулы, не носит объективный характер, является нарушением части 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 «Об утверждении 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Кордис Лайн» на действия аукционной комиссии необоснованной.
2. По результатам проведенной внеплановой проверки признать в действиях Заказчика нарушения части 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику, аукционной комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о контрактной системе.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 422-ж/2017

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о контрактной системе

04 июля 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя

«<...>» - «<...>»;

Комиссии:

Членов

«<...>» - «<...>»;

Комиссии:

-

«<...>»

«<...>»;

на основании решения Челябинского УФАС России от 04.07.2017, вынесенного по итогам рассмотрения жалобы ООО «Кордис Лайн» на действия аукционной комиссии при проведении аукциона 17-43478Э на поставку Эпоэтин альфа (извещение № 0169300000117002138) и проведения внеплановой проверки указанной Закупки, с целью устранения нарушений законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения Городская клиническая больница № 8 с даты размещения настоящего предписания на официальном сайте в сети «Интернет» не заключать контракт по итогам проведения Аукциона до **полного исполнения пунктов 2, 3, 4 настоящего предписания;**

2. Аукционной комиссии до 12.07.2017 включительно принять решение об отмене протоколов, составленных в ходе проведения Аукциона и передать указанное решение Управлению муниципального заказа Администрации города Челябинска для направления оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» и размещения сведений о данном решении на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее ЕИС).

3. Управлению муниципального заказа Администрации города Челябинска в срок до 13.07.2017 включительно:

разместить сведения о принятом Аукционной комиссией решении, указанном в пункте 2 настоящего предписания, в ЕИС и направить оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер»;

- разместить документацию об аукционе с изменениями (пункт 4.1 настоящего предписания) в ЕИС.

4 . Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения Городская клиническая больница № 8 в срок до 17.07.2017 включительно:

4.1. внести изменения в документацию об Аукционе в соответствии с решением Комиссии Челябинского УФАС России от 04.07.2017, а именно:

- указать единицу объема поставляемого товара, соответствующую потребности заказчика;

-указать общее количества товара, которое должно быть поставлено с учетом перерасчета, в соответствии с требованиями документации об аукционе;

- предусмотреть возможность поставки лекарственных средств с МНН «Эпоэтин альфа», дозировкой 2000 МЕ, с различным объемом наполнения первичной упаковки;

- передать документацию об аукционе с внесенными изменениями в Управление муниципального заказа Администрации города Челябинска для размещения в ЕИС;

4.2. продолжить процедуру определения поставщика в соответствии с требованиями действующего законодательства о контрактной системе с учетом настоящего предписания.

5. ООО «РТС-тендер» с 07.07.2017

5.1. обеспечить Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения Городская клиническая больница № 8 возможность исполнения пунктов 1-3 настоящего предписания;

5.2. в срок до 14.07.2017 информировать участников закупки о том, что протоколы, составленные по итогам Аукциона отменены, заказчиком будут внесены изменения в документацию об аукционе, что заявки на участие в аукционе могут быть отозваны и поданы заново с учетом измененной аукционной документации, о новой дате и времени проведения аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе.

6. Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения Городская клиническая больница № 8, Управлению муниципального заказа Администрации города Челябинска, аукционной комиссии в подтверждение исполнения предписания **в срок до 21.07.2017** года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства

исполнения пунктов 1-3 настоящего предписания, а именно: документы, подтверждающие размещение решения, оформленного по итогам исполнения пункта 2 настоящего предписания, решение об отмене протокола, документацию с изменениями (на диске).

7. ООО «РТС-тендер» в подтверждение исполнения предписания в срок до 21.07.2017 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения пункта 5 настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.