



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы**

**по Ханты-Мансийскому
автономному округу – Югре**

ул. Мира, 27, г. Ханты-Мансийск, 628002
тел. (3467) 38-80-81
e-mail: to86@fas.gov.ru

Оператор электронной площадки:
ООО "РТС-тендер"
121151, г. Москва, набережная Тараса
Шевченко, д.23А

Заявитель:
ООО «ФАРМПРО»
141196, Московская область, Щелковский
район, д. Богослово, ул. Промышленный
проезд, владение 12.

Заказчик:
КУ «Центр лекарственного мониторинга»
628400, Ханты-Мансийский автономный округ
- Югра, г. Сургут, пр-т Набережный, д. 41

07.08. 2019 № 03/АМ-6434

РЕШЕНИЕ № 086/06/44-ФЗ-1366/2019

Резолютивная часть объявлена 05.08.2019
Изготовлено в полном объеме 07.08.2019

г.Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Управления) по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя комиссии:

- Миронов А.Г. – Заместитель руководителя Управления;

Членов комиссии:

- Аскеров М.А. – эксперт отдела Управления;

- Гуполов М.С. – эксперт отдела Управления,

от Заявителя – не явились, уведомлены надлежащим образом;

от Заказчика – не явились, уведомлены надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ООО «ФАРМПРО» (ИНН 5050126400, ОГРН 1165050053486) от 29.07.2019 №1366-ж на действия аукционной комиссии Заказчика - КУ «Центр лекарственного мониторинга» при проведении электронного аукциона, предметом которого является поставка и передача Получателю лекарственного препарата Вальпроевая кислота для обеспечения отдельных категорий граждан, проживающих на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, включенных в региональный сегмент Федерального регистра лиц, за счет средств, предоставляемых из федерального бюджета бюджетам субъектов РФ на реализацию отдельных полномочий в области оказания государственной социальной помощи в 2019 году (извещение №0387200009119003098) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе)

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре поступила жалоба ООО «ФАРМПРО» от 29.07.2019 №1366-ж (далее - Заявитель) на действия аукционной комиссии Заказчика при проведении электронного аукциона.

В доводах жалобы Заявитель указал следующее:

«В соответствии с извещением от 17.07.2019 №0387200009119003098 о проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка и передача Получателю лекарственного препарата Вальпроевая кислота для обеспечения отдельных категорий граждан, проживающих на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, включенных в региональный сегмент Федерального регистра лиц, за счет средств, предоставляемых из федерального бюджета бюджетам субъектов РФ на реализацию отдельных полномочий в области оказания государственной социальной помощи в 2019 году» ООО «ФАРМПРО» (далее – Заявитель) подала заявку на участие в указанных торгах.

По условиям Технического задания (далее – ТЗ) аукционной документации Заказчику требуется:

Вальпроевая кислота	гранулы с пролонгированным высвобождением 100 мг или эквивалентные лекарственные формы и дозировки: гранулы пролонгированного действия 100 мг
Вальпроевая кислота	гранулы с пролонгированным высвобождением 250 мг или эквивалентные лекарственные формы и дозировки: гранулы пролонгированного действия 250 мг
Вальпроевая кислота	гранулы с пролонгированным высвобождением 500 мг или эквивалентные лекарственные формы и дозировки: гранулы пролонгированного действия 500 мг; 2 штуки гранулы с пролонгированным высвобождением по 250 мг; 2 штуки гранулы пролонгированного действия по 250 мг

Остаточный срок годности не менее 14 месяцев.

Участник (Заявитель) закупки указал в 1 части заявки:

Остаточный срок годности лекарственного препарата (на момент поставки) - не менее 12 месяцев.

В соответствии с Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 26.07.2019 №0387200009119003098-0 заявка ООО «ФАРМПРО» отклонена по следующему основанию: Несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, требованиям документации об аукционе (Отказ по п. 2 ч. 4 ст. 67 44-ФЗ). В техническом задании требуется "Остаточный срок годности лекарственного препарата на момент поставки - не менее 14 месяцев", участник в заявке указал "Остаточный срок годности лекарственного препарата (на момент поставки) - не менее 12 месяцев".

С отклонением заявки Заявитель не согласен по следующим основаниям.

В соответствии с письмом ФАС России от 18 октября 2017 г. N ИА/71717/17 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных (ОСГ) препаратов» ФАС России обращает внимание, что с учетом части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик не вправе установить в документации о закупке обязательное требование об указании в составе заявок на участие в закупке показателей и (или) значений гарантийного срока товара, работы, услуги и (или) объема предоставления гарантий их качества (в том числе срока годности, остаточного срока годности товара), гарантийного обслуживания товара. Участник закупки, подавая заявку, соглашается на указанные условия.

Кроме того, заказчики не ограничены в условиях указания фразы "не менее" при установлении требований к остаточному сроку годности, в связи с чем в случае предложения к поставке лекарственных препаратов со сроком годности, превышающим требуемый, заказчик не вправе отклонять такую заявку, поскольку срок годности, превышающий требуемый период, в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, является соответствующим требованиям заказчика. Вместе с тем необходимо учитывать требования, устанавливающие окончание срока, определенного периодом времени, предусмотренные статьей 192 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заявитель в заявке указал срок годности «не менее 12 месяцев», по правилам русского языка слова "не менее" означает, что предельное значение, предлагаемое участником, должно быть равно или больше установленного, слова "не более" - равно или меньше". Таким образом,

участник предложил необходимый заказчику срок годности. Кроме того остаточный срок годности не является конкретным показателем товара.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Кроме того, на момент подачи заявки участник торгов может и не обладать информацией о конкретном сроке годности препарата, поскольку на момент подачи заявки у дистрибьютера может и не быть в наличии данного препарата, и с каким ОСГ поступит товар от производителя и какой партией будет осуществлена поставка товара на момент подачи заявки не известно, однако он будет «не менее» установленного техническим заданием Документации ОСГ.

Заявитель считает что своими действиями уполномоченный орган нарушил право Заявителя на участие в торгах, а именно:

нарушена статья 8 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), любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем)

нарушена часть 5 статьи 67 Закона, которая предусматривает, что отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным Законом (частью 4 статьи 67), не допускается».

В ходе рассмотрения доводов сторон Комиссией Управления установлено следующее.

В соответствии с требованиями части 1 и 2 статьи 24 Закона о контрактной системе Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений (далее также - электронные процедуры), а также в случаях, установленных решением Правительства Российской Федерации, предусмотренным частью 3 статьи 84.1 настоящего Федерального закона, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион (далее также - закрытые электронные процедуры).

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Извещение и аукционная документация о проведении электронного аукциона, предметом которого является поставка и передача Получателю лекарственного препарата Вальпроевая кислота для обеспечения отдельных категорий граждан, проживающих на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, включенных в региональный сегмент Федерального регистра лиц, за счет средств, предоставляемых из федерального бюджета бюджетам субъектов РФ на реализацию отдельных полномочий в области оказания государственной социальной помощи в 2019 году (извещение №0387200009119003098) размещены на официальном сайте единой информационной системы 17.07.2019.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться: 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.

Согласно подпункту «в» постановления Правительства Российской Федерации от 15.11.2017 № 1380 «Об особенностях описания лекарственных препаратов для медицинского применения, являющихся объектами закупки для государственных и муниципальных нужд» (далее – ПП № 1380) при описании в документации о закупке заказчика, помимо сведений, предусмотренных пунктом 6 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ устанавливаются, в том числе, остаточный срок годности лекарственного препарата, выраженный в единицах измерения времени (например, "не ранее 1 января 2020 г." или "не менее 12 месяцев с даты заключения контракта" и др.).

В техническом задании электронной документации Заказчика установлено:

№ п/п	Описание (характеристики) объекта закупки		Ед. изм. ¹	Объем поставки лекарственного препарата
	МНН (группировочно е или химическое наименование)	Функциональные, качественные, потребительские характеристики товара, в том числе лекарственная форма*, дозировка лекарственного препарата **		
1	2	3	4	5
1	Вальпроевая кислота	гранулы с пролонгированным высвобождением 100 мг или эквивалентные лекарственные формы и дозировки: гранулы пролонгированного действия 100 мг	штука	45 000
2	Вальпроевая кислота	гранулы с пролонгированным высвобождением 250 мг или эквивалентные лекарственные формы и дозировки: гранулы пролонгированного действия 250 мг	штука	24 000
3	Вальпроевая кислота	гранулы с пролонгированным высвобождением 500 мг или эквивалентные лекарственные формы и дозировки: гранулы пролонгированного действия 500 мг; 2 штуки гранулы с пролонгированным высвобождением по 250 мг; 2 штуки гранулы пролонгированного действия по 250 мг	штука	36 000

1 В связи с невозможностью применения единицы измерения "миллиграмм", указанной в КТРУ по причине того, что при пересчете максимальной зарегистрированной предельной цены за единицу измерения без НДС, предоставленной в Государственном реестре предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 11.06.2019, при математическом округлении происходит превышение максимальной оптовой цены по ХМАО - Югре с НДС за упаковку, принимается единица измерения "штука".

Также в техническом задании электронной документации Заказчика следующее требование: «Остаточный срок годности лекарственного препарата на момент поставки - не менее 14 месяцев.».

Из письменных возражений Заказчика следует, что «Лекарственный препарат с МНН «Вальпроевая кислота» «гранулы с пролонгированным высвобождением (100, 250, 500 мг)» противосудорожный препарат, оказывающий центральное миорелаксирующее и седативное действие, проявляет противосудорожную активность при различных типах эпилепсии. Доза лекарственного препарата подбирается в соответствии с индивидуальной клинической

реакцией пациента. Для профилактики маниакальных состояний следует применять индивидуально подобранную минимальную клинически эффективную дозу. Средняя суточная доза может быть увеличена либо снижена под контролем концентрации вальпроевой кислоты в крови. Оптимальная доза препарата должна подбираться главным образом на основе клинической реакции.

Согласно проекта нормативного правового документа Минздрава РФ «Об утверждении методических указаний по осуществлению органами государственной власти субъектов Российской Федерации переданных полномочий по организации обеспечения граждан, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, лекарственными препаратами, медицинскими изделиями, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов»:

«23. Потребность (объем поставки) в лекарственных препаратах определяется с учетом клинических рекомендаций (протоколов лечения) и средней курсовой дозы лекарственного препарата исходя из ежемесячной фактической потребности больных в лекарственных препаратах и необходимости формирования неснижаемого запаса на 3-4 месяца.»

Согласно письма ФАС России от 18.10.2017 № ИА/71717/17 «О разъяснении вопросов установления государственными и муниципальными заказчиками в документации о закупках остаточного срока годности лекарственных препаратов»

«В целях предупреждения ограничения конкуренции ФАС России считает, что остаточный срок годности лекарственных препаратов, установленный в документации о закупках государственными и муниципальными заказчиками должен быть обоснован и определен конкретным периодом (например, в годах, месяцах, днях), в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, либо конкретной датой, до которой лекарственные препараты сохраняют свою пригодность для использования по назначению.

По мнению ФАС России, при отсутствии условий устранения, ограничения конкуренции, сокращения количества участников закупки, предлагающих к поставке лекарственные препараты с остаточным сроком годности, соответствующим периоду, на который закупаются лекарственные препараты, заказчик вправе установить требование к остаточному сроку годности лекарственных препаратов, превышающему период, на который закупаются лекарственные препараты (например, для формирования резерва по окончании календарного года и иные причины объективного характера).

Кроме того, заказчики не ограничены в условиях указания фразы «не менее» при установлении требований к остаточному сроку годности, в связи с чем в случае предложения к поставке лекарственных препаратов со сроком годности, превышающим требуемый, заказчик не вправе отклонять такую заявку, поскольку срок годности, превышающий требуемый период, в течение которого лекарственные препараты сохраняют свою пригодность, является соответствующим требованиям заказчика.»

Согласно решению ФАС России от 12.04.2019 N19/44/105/956 «По делу о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок» ФАС России подтвердила право заказчика установить нужный ему остаточный срок годности лекарств без требования обосновать требуемый остаточный срок годности лекарства.

Требование к остаточному сроку годности установлено в связи со спецификой деятельности КУ «Центр лекарственного мониторинга»

Согласно части 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара устанавливаются заказчиком при необходимости.

При формировании Технического задания и описании объекта закупки Заказчик строго руководствовался законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и основывал требования к объекту закупки, исходя из профиля и целей своей деятельности.

Требование к остаточному сроку годности обусловлены нуждами и потребностями Заказчика, являются существенными для него, установлены исходя из необходимости обеспечения непрерывности процесса оказания скорой медицинской помощи, который с клиничко-терапевтической точки зрения не зависит от течения какого-либо календарного года или периода. Заказчик, исходя из принципа ответственности за результативность

осуществления закупок, указал необходимый остаточный срок годности на лекарственные препараты

Таким образом вышеуказанный остаточный срок годности лекарственного препарата установлен не значительно превышающим планируемый период потребления с учетом наличия страхового запаса, вследствие возможного изменения схем лечения, кратности и длительности назначаемой врачами терапии, во избежание поставки просроченного (некачественного) товара, в соответствии с подходом к лечению в соответствии с положениями Федерального закона № 44-ФЗ, исходя из предмета закупки, и с учетом потребностей Заказчика, а также не противоречит и соответствует требованиям ПП №1380, определению Верховного суда РФ от 30.01.2017 № 310-КГ16-19558, письма ФАС России от 18.10.2017 № ИА/71717/17, решению ФАС России от 12.04.2019 N19/44/105/956.

На основании вышеизложенного, описание объекта закупки соответствует требованиям Закона о контрактной системе, нарушений статьи 8 и статьи 33 в действиях Заказчика не установлено.

В соответствии с пунктом 8 протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 26.07.2019 №0387200009119003098-0 Аукционная комиссия рассмотрела первые части заявок на участие в электронном аукционе в порядке, установленном ст. 67 Федерального закона от 05 апреля 2013 г. №44-ФЗ, на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе, и приняла решение:

Номер заявки	Идентификационный номер заявки	Решение о допуске или об отказе в допуске участника закупки	Обоснование решения
1	105542312	Допустить к участию в аукционе и признать участником аукциона	
2	105544220	Отказать участнику в допуске к участию в аукционе	Несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, требованиям документации об аукционе (Отказ по п. 2 ч. 4 ст. 67 44-ФЗ). В техническом задании требуется "Остаточный срок годности лекарственного препарата на момент поставки - не менее 14 месяцев", участник в заявке указал "Остаточный срок годности лекарственного препарата (на момент поставки) - не менее 12 месяцев"

При анализе заявки Заявителя Комиссией Управления установлено, что в первой части заявки указано следующее «остаточный срок годности лекарственного препарата (на момент поставки) — не менее 12 месяцев», т.е. данный срок может быть как 12 месяцев, так и 13 месяцев, между тем Заказчиком установлено требование к остаточному сроку годности — не менее 14 месяцев (т. е. 14 и более).

В силу части 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 Закон о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Исходя из требований части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) не предоставления 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.

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 настоящей статьи, не допускается.

На основании вышеизложенного, первая часть заявки ООО «ФАРМПРО» не соответствует требованиям Технического задания, поэтому не была допущена к аукциону на основании пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в действиях аукционной комиссии не установлено нарушение части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Жалоба ООО «ФАРМПРО» (ИНН 5050126400, ОГРН 1165050053486) от 29.07.2019 №1366-ж рассмотрена Комиссией Управления в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и Административного регламента ФАС России от 19 ноября 2014 №727/14 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.

В рамках рассмотрения данной жалобы Комиссия Управления не вправе давать оценку действиям Заказчика в части наличия либо отсутствия нарушений Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", так как дела о нарушении антимонопольного законодательства рассматриваются по процедуре, предусмотренной Законом о защите конкуренции и Административным регламентом ФАС России от 25.05.2012 №339 по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, изучив представленные документы представителей сторон, руководствуясь положениями статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления

решила:

1. Признать жалобу ООО «ФАРМПРО» (ИНН 5050126400, ОГРН 1165050053486) от 29.07.2019 №1366-ж на действия аукционной комиссии Заказчика - КУ «Центр лекарственного мониторинга» при проведении электронного аукциона, предметом которого является поставка и передача Получателю лекарственного препарата Вальпроевая кислота для обеспечения отдельных категорий граждан, проживающих на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, включенных в региональный сегмент Федерального регистра лиц, за счет средств, предоставляемых из федерального бюджета бюджетам субъектов РФ на реализацию отдельных полномочий в области оказания государственной социальной помощи в 2019 году (извещение №0387200009119003098) необоснованной.

2. Направить данное решение сторонам и опубликовать на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:



Миронов А.Г.

Аскеров М.А.

Гуполов М.С.

Примечание: В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

