



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**

**Р Е Ш Е Н И Е**

о нарушении законодательства о контрактной системе

04.10.2016 г.

№ 01-33/36-2016

г. Нарьян-Мар

**Сведения о проверке:**

Проведена в соответствии со статьей 99 и 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 по тексту – Закон о контрактной системе) и Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14;

Основание – жалоба ЗАО «БИОКАД» (далее по тексту - Заявитель) на положения документации Заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ненецкого автономного округа «Ненецкая окружная больница» при проведении аукциона на поставку медикаментов ;

Сведения о закупке №0384200001816000237, на которую поступила жалоба:

Наименование объекта закупки	Поставка медикаментов
Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя)	Электронный аукцион
Заказчик и адрес его местонахождения	Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Ненецкого автономного округа «Ненецкая окружная больница»  Российская Федерация, 166000, Ненецкий АО, Нарьян-Мар г, ул ПЫРЕРКИ, 13/А

Начальная (максимальная) цена контракта	4711588.98 Российский рубль
Дата публикации извещения о закупке	12.09.2016 года
Дата и время окончания подачи заявок	28.09.2016
Официальный сайт для публикации сведений о закупке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»	<a href="http://www.sberbank-ast.ru">http://www.sberbank-ast.ru</a>

Срок проведения: с 28 сентября 2016 года по 4 октября 2016 года;

Дата рассмотрения материалов проверки – 4 октября 2016 года;

Рассмотрение проведено Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу в составе:

председатель Комиссии: Белоконь Ирина Владимировна – руководитель Ненецкого УФАС России;

члены Комиссии:

Матросова Нелли Валерьевна – главный специалист- эксперт Ненецкого УФАС России;

Чебаевских Ольга Владимировна — ведущий специалист-эксперт Ненецкого УФАС России;

Чупрова Мария Павловна — специалист - эксперт Ненецкого УФАС России.

в присутствии представителей Заказчика (по доверенности б/н от 03.10.2016 года, по доверенности б/н от 03.10.2016 года, по доверенности б/н от 29.09.2016 года ), представителя Заявителя (по доверенности №383 от 08.07.2016 года ).

При проведении проверки и рассмотрении жалобы Заявителя, материалов дела № 01-33/36-2016 Комиссия

#### УСТАНОВИЛА:

27.09.2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее по тексту - Ненецкое УФАС России) поступила жалоба (вх. № 2314) от Заявителя.

Доводы жалобы:

Ознакомившись с условиями Аукциона ЗАО «БИОКАД» полагает, что положения документации об электронном аукционе на поставку медикаментов Пертузумаб+Трастузумаб [набор] не соответствует требованиям Закона о контрактной системе. Таким нарушением Заявитель считает сам факт проведения аукциона на поставку лекарственных средств с международным непатентованным наименованием (МНН) «Пертузумаб + Трастузумаб (набор)», так как согласно реестру лекарственных средств на территории Российской Федерации зарегистрировано только одно лекарственное средство с МНН «Пертузумаб+Трастузумаб (набор)» - Бейодайм, производитель ЗАО «Р-Фарм», что ограничивает количество участников закупки.

Представители Заказчика считают доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения по существу жалобы.

На момент рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон, проведения внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

12.09.2016 года Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о закупках - <http://www.sberbank-ast.ru> размещено извещение № 0384200001816000237 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку медикаментов Пертузумаб+Трастузумаб [набор] и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 4711588.98 руб.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 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, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктами 1 и 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. 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.

б) 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 Закона о контрактной системе вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.10.2013 № 1086 утверждены правила формирования перечня лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями (далее - Правила). Пунктом 2 Правил установлено, что основанием для включения лекарственного средства в перечень

является невозможность замены лекарственного средства в рамках одного международного непатентованного наименования лекарственного средства или при отсутствии такого наименования химического, группированного наименования, определяемая с учетом показателей эффективности и безопасности лекарственных препаратов.

Вместе с тем, на дату рассмотрения настоящей жалобы перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется по торговому наименованию, не утвержден.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 Закона о контрактной системе заказчик вправе осуществлять закупку путем проведения запроса предложений в случае осуществления закупок лекарственных препаратов, которые необходимы для назначения пациенту при наличии медицинских показаний (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинских документах пациента и журнале врачебной комиссии. При этом объем закупаемых лекарственных препаратов не должен превышать объем лекарственных препаратов, необходимых пациенту в течение срока лечения. Кроме того, при осуществлении закупок в соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 Закона о контрактной системе предметом одного контракта не могут являться лекарственные препараты, необходимые для назначения двум и более пациентам. Указанное решение врачебной комиссии должно включаться одновременно с контрактом, заключенным в соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 Закона, в реестр контрактов, предусмотренный статьей 103 Закона о контрактной системе, при условии обеспечения предусмотренного Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» обезличивания персональных данных.

Таким образом, случаи, при наступлении которых заказчик вправе осуществлять закупку лекарственных средств в соответствии с их торговыми наименованиями, установлены вышеуказанными нормами Закона.

Как следует из предоставленных Комиссии документов документация об аукционе содержит указание на группировочное наименование лекарственных средств, требования к форме выпуска и дозировке, которые установлены следующим образом:

№ п/п	Международное непатентованное наименование	Технические характеристики товара	Ед. изм.	Кол-во
1	Пертузумаб+Трастузумаб [набор]	В наборе: Перьета (пертузумаб), концентрат для приготовления раствора для инфузий 420 мг/14 мл (флаконы)-1шт; Герцептин (трастузумаб), лиофилизат для приготовления концентрата для приготовления раствора для инфузий 440 мг (флаконы)-1 шт.;	14	уп

Из содержания жалобы следует, что вышеуказанным требованиям соответствует лекарственное средство с торговым наименованием - «Бейодайм» производитель ЗАО «Р-Фарм». Указанное не отрицается Заказчиком. То обстоятельство, что лекарственным средством с международным непатентованным наименованием «Пертузумаб+Трастузумаб [набор]», является исключительно лекарственное средство с торговым наименованием «Бейодайм», подтверждается Государственным реестром лекарственных средств.

Заказчик, вправе осуществлять закупку лекарственных средств по торговым наименованиям, но вправе осуществлять такую закупку только в случаях и способами, предусмотренными и допускаемыми Законом о контрактной системе (пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона).

При этом закупка лекарственных средств конкретного торгового наименования путем проведения аукциона не допустима, поскольку перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется по торговому наименованию, не утвержден.

Вместе с тем, на территории Российской Федерации зарегистрированы также лекарственные препараты с МНН «Пертузумаб» и с МНН «Трастузумаб» каждый отдельно.

В ходе рассмотрения дела представителем Заказчика (лечащим врачом) пояснено, что препарат «Пертузумаб» и «Трастузумаб» должны применяться последовательно, кроме того форма выпуска лекарственного препарата не влияет на достижение лечебного эффекта.

Установление в документации требований к поставке медикаментов в форме выпуска набор повлекло за собой ограничение количества участников закупки, в том числе ЗАО «БИОКАД» (производителя «Трастузумаб»).

Из вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что Заказчик, установив в аукционной документации, в частности в Техническом задании требования к поставке лекарственного препарата с МНН «Пертузумаб»+«Трастузумаб» в форме выпуска «набор» без возможности поставки эквивалента, а именно лекарственных препаратов с МНН «Пертузумаб» и с МНН «Трастузумаб» не в наборе, что повлекло за собой ограничение количество участников закупки нарушил требования пункта 1 части 1 статьи 33 Закона, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Выводы Комиссии коррелируют с позицией ФАС России, отраженной в письмах от 17.12.2015 № АК/72806/15 и от 30.03.2016 № АК/20599/16.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Биокад» обоснованной.

2. Признать Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Ненецкого автономного округа «Ненецкая окружная больница» нарушившими требования пункта 1 части 1 статьи 33 Закона, пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

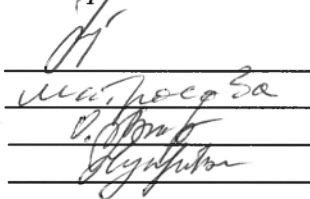
3. Выдать Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Ненецкого автономного округа «Ненецкая окружная больница», аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об аннулировании закупки.

4. Материалы жалобы передать должностному лицу Ненецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика к административной ответственности за нарушение требований Закона о контрактной системе.

*Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

  
\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

И.В. Белоконь

Н.В. Магросова

О.В. Чебаевских

М.П. Чупрова