

29 августа 2011 года г. Благовещенск

Решение в полном объеме изготовлено 31 августа 2011 года.

Комиссия Амурского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: XXXXXXXXXX - председатель Комиссии – руководитель управления; XXXXXXXXXX – и.о.начальника отдела государственных и муниципальных заказов; XXXXXXXXXX - главный специалист-эксперт этого же отдела; XXXXXXXXXX. - ведущий специалист-эксперт этого же отдела,

в присутствии представителей ЗАО «Биокад» - XXXXXXXXXX (по доверенности), от Управления государственного заказа Амурской области - XXXXXXXXXX (по доверенности), от Министерства здравоохранения Амурской области – XXXXXXXXXX. (по доверенности),

Участникам рассмотрения жалобы разъяснены права, порядок рассмотрения жалобы, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии.

рассмотрела поступившую 22 августа 2011 года жалобу ЗАО «Биокад» на действия государственного заказчика – Министерства здравоохранения Амурской области и уполномоченного органа - Управления государственного заказа Амурской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых лекарственных средств для отдельных категорий граждан, проживающих на территории области, страдающих социально значимыми заболеваниями и заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, а также для детей первых трёх лет жизни при амбулаторном лечении которых лекарственные средства отпускаются по рецепту врача (фельдшера) бесплатно, объявленного 15.08.2011 извещением на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и проводимого на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» за № 0123200000311002161.

ЗАО «Биокад» в жалобе указывает, что заказчиком и уполномоченным органов в нарушение ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в документацию об аукционе в электронной форме включены требования к товару, ограничивающие количество участников размещения заказа. В обоснование своих требований заявитель указывает следующее. Из положений документации об аукционе (часть IV Техническая часть) следует, что в один лот объединены лекарственные группы имеющие различные международные непатентованные наименования. В соответствии с разъяснениями порядка формирования лотов на закупку лекарственных средств изложенными в Письме Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и Федеральной антимонопольной службы от 31.01.2007 № 16811-АП/Д04, любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов, следовательно, необходимо избегать укрупнения лотов. Не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельной категории граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи,

утвержденным Приказом Минздравсоцразвития России от 18.09.2006 № 665. В случае размещения не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным Приказом Минздравсоцразвития России от 18 сентября 2006 г. N 665 (далее - Перечень) и тп. Согласно Приказу № 665, указанное в части IV Технической части документации об аукционе лекарственное средство Тамоксифен относится к XVIII группе «Противоопухолевые, иммунодепрессивные и сопутствующие средства», а закупаемые лекарственные средства Гозерелин, Гефитиниб, Золедроновая кислота относятся к XXX группе «Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения» названного приказа. Общество заинтересовано в участии в торгах, им производится Золедроновая кислота, но объединение в один лот препаратов с различными МНН, которые ЗАО «Биокад» не производятся ограничивают участие непосредственного производителя лекарственного средства и создает преимущественные условия для участия дилеров, что влечет дополнительные расходы и меньшее снижение цены контракта, а следовательно к неэффективному расходованию бюджетных средств.

ЗАО «Биокад» просит рассмотреть жалобу и принять меры по устранению нарушений, а также выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений.

Представитель муниципального заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласилась. Пояснили, что формирование лотов на закупку противоопухолевых лекарственных препаратов, для отдельных категорий граждан, проживающих на территории области, страдающих социально значимыми заболеваниями и заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, а также для детей первых трех лет жизни при амбулаторном лечении которых лекарственные препараты отпускаются по рецепту врача (фельдшера) бесплатно осуществлялось в соответствии с приказом Министерства экономического развития РФ от 07.07.2011 № 273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков». Лекарственные препараты, включенные в лот, относятся к группе «препараты для злокачественных образований» код ОКДП 2423656. В лот включены 5 международных непатентованных наименований лекарственных препаратов одной фармакологической группы препаратов для лечения злокачественных образований. Объединение в один лот нескольких лекарственных препаратов не противоречит требованиям Закона и не ограничивает круг участников аукциона. По результатам торгов достигнута существенная экономия бюджетных средств. Процедура заключения государственного контракта приостановлена.

Заслушав представителей ЗАО «Биокад», уполномоченного органа и государственного заказчика, изучив представленные материалы жалобы, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

Приказом начальника Управления государственного заказа Амурской области № 1 от 20.01.2011 утвержден состав аукционной комиссии по размещению заказов на поставку лекарственных средств, изделий медицинского назначения,

медицинского оборудования и услуги склада для нужд министерства здравоохранения Амурской области в следующем составе: С.Е.А. (председатель), Х. Е.А. (зам. председателя комиссии - по согласованию), Г.Н.В., Е.А.В., П.Л.С. С учетом внесенных приказами № 10 от 30.03.2011 и № 11 от 28.04.2011 изменений в названный приказ аукционная комиссия утверждена из четырех человек в следующем составе: З.Е.В. (председатель), Х.Е.А. (зам. председателя комиссии - по согласованию), Е.А.В., П.Л.С.

15.08.2011 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0123200000311002161 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых лекарственных средств для отдельных категорий граждан, проживающих на территории области, страдающих социально значимыми заболеваниями и заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, а также для детей первых трёх лет жизни при амбулаторном лечении которых лекарственные средства отпускаются по рецепту врача (фельдшера) бесплатно. Максимальная цена контракта - 1020062,19 рублей. Заказчиком торгов определено Министерство здравоохранения Амурской области, уполномоченным органом - Управление государственного заказа Амурской области. Источник финансирования – средства областного бюджета. Дата и время окончания срока подачи заявок – 23.08.2011 в 9 часов 00 минут. Согласно части IV Технической части документации об аукционе поставить необходимо следующие лекарственные средства: Тамоксифен, Гозерелин, Гефитиниб, Анастрозол, Золедроновая кислота. Документация об аукционе содержит обоснование начальной максимальной цены контракта и проект государственного контракта. Документация об аукционе утверждена заместителем начальника управления государственного заказа Амурской области И.Е.Ю.

Согласно протокола № 0123200000311002161 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 25.08.2011 на участие в торгах подано 3 заявки (зарегистрированы под номерами 2, 4, 5). Поступившие заявки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме и допущены к участию в торгах. Государственный контракт по итогам торгов не заключен.

Доводы, изложенные в жалобе ЗАО «Биокад» Комиссия Амурского УФАС России считает обоснованными по следующим основаниям.

Часть IV Технической части документации об аукционе предусматривает поставку нескольких лекарственных средств со следующими международными непатентованными наименованиями: Тамоксифен, Гозерелин, Гефитиниб, Анастрозол, Золедроновая кислота. Материалами жалобы и из поступивших заявок усматривается, что данные средства производятся различными производителями. «Озон ООО», «АстраЗенека ЮК Лтд», «Ф-Синтез ЗАО», «Тева Прайвет Ко Лтд», «Верофарм» и производятся в различных странах Швейцария, Россия, Великобритания, Израиль, США, Венгрия.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" настоящий закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ,

оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений (далее - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Установление документацией об аукционе требований о поставке одним поставщиком лекарственных средств различных международных непатентованных наименований ограничивает круг потенциальных участников размещения заказа, а именно производителей указанных средств, которые в силу положений ст. 45 и ст. 4 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" могут осуществлять продажу производимых ими лекарственных препаратов.

Из совместного Письма Минэкономразвития РФ N 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ N 8035-ВС, ФАС РФ N ИА/20555 от 31.10.2007 "О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения" следует, что при формировании лотов на поставку лекарственных средств следует избегать укрупнения лотов в связи с тем, что любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов. Не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным Приказом Минздравсоцразвития России от 18 сентября 2006 г. N 665 (далее - Перечень). Не следует объединять лекарственное средство в один лот с другим лекарственным средством, в случае если по его международному непатентованному наименованию зарегистрировано только одно торговое наименование. В случае размещения заказа на поставку лекарственного средства, которое согласно Перечню относится к группе XXX "Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения" либо к группам "Прочие...", по каждому МНН формируется отдельный лот.

Лекарственные средства, являющиеся предметом торгов включены в названный Перечень. Вместе с тем, согласно, указанного Приказа № 665 лекарственное средство «Тамоксифен» относится к XVIII группе «Противоопухолевые, иммунодепрессивные и сопутствующие средства», лекарственные средства «Гозерелин», «Гефитиниб», «Золедроновая кислота» включены в группу XXX «Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения».

Таким образом, действия должностного лица уполномоченного органа и государственного заказчика нарушают ч.1 ст. 41.6, ч. 2.1. ст. 34 Федерального закона о размещении заказов, создают ограничение круга участников торгов и создают отдельным участникам торгов преимущественные условия участия, что влечет недопущение, ограничение конкуренции на торгах. Кроме того, такие действия могут способствовать поддержанию необоснованно высоких цен закупаемого товара и неэффективному расходованию бюджетных средств.

Ответственность должностного лица государственного заказчика и/или уполномоченного органа за названное нарушение предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В нарушение ч.3 ст. 7 Закона уполномоченным органом утвержден состав аукционной комиссии в составе менее пяти человек (четыре человека).

Рассмотрев жалобу ЗАО «Биокад» на действия государственного заказчика – Министерства здравоохранения Амурской области и уполномоченного органа - Управления государственного заказа Амурской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых лекарственных средств для отдельных категорий граждан, проживающих на территории области, страдающих социально значимыми заболеваниями и заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, а также для детей первых трёх лет жизни при амбулаторном лечении которых лекарственные средства отпускаются по рецепту врача (фельдшера) бесплатно, объявленного 15.08.2011 извещением на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и проводимого на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» за № 0123200000311002161, проведя внеплановую проверку, руководствуясь ч.6 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ЗАО «Биокад» обоснованной.
2. Признать уполномоченный орган - Управление государственного заказа Амурской области нарушившим ч.1 ст. 41.6, ч. 2.1. ст. 34, ч.3 ст. 7 Федерального закона о размещении заказов.
3. Признать заказчика - Министерство здравоохранения Амурской ч.1 ст. 41.6, ч. 2.1. ст. 34 Федерального закона о размещении заказов.

4. Выдать Министерству здравоохранения Амурской области и Управление государственного заказа Амурской области предписание об устранении нарушений Федерального закона о размещении заказов.

Решение, принятое Комиссией по результатам рассмотрения жалобы может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии: XXXXXXXXXX

Члены Комиссии: XXXXXXXXXX