

22 ноября 2011 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председателя комиссии: заместителя руководителя – начальника отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

Членов Комиссии:

заместителя начальника отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

главного специалиста-эксперта отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

ведущего специалиста-эксперта отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

специалиста-эксперта отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

– в отсутствие представителя надлежащим образом уполномоченного органа Департамент государственных закупок Брянской области;

– в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного заявителя ООО «Трэдифарм»;

– в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного заказчика ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер",

рассмотрев поступившую жалобу участника размещения заказа ООО «Трэдифарм» на действия уполномоченного органа Департамент государственных закупок Брянской области при размещении заказа путем проведения запроса котировок на закупку химиотерапевтических препаратов (трастузумаб) на 4 квартал 2011 г. по заявке ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер", установила:

19 октября 2011 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (трастузумаб) на 4 квартал 2011 г. по заявке ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер" (далее – открытый аукцион в электронной форме). Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена главным врачом ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер".

Заявитель ООО «Трэдифарм» считает свои права и законные интересы нарушенными по следующим основаниям. ООО «Трэдифарм» подало заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме и было допущено к торгам, в ходе которых предложило наименьшую цену – 460395,99 руб. Однако, в соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 10 ноября 2011 года № 0127200000211002763 победителем открытого аукциона в электронной форме ООО «Трэдифарм» признано с ценой контракта 391336,59 руб., т.е. сниженной на 15% по сравнению с предложенной ООО «Трэдифарм» при проведении аукциона. ООО «Трэдифарм» полагает, что снижение цены гражданско-правового договора произведено в соответствии с требованиями Приказа Минэкономразвития от 12 мая 2011 г. № 217 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков».

Однако ООО «Трэдифарм» утверждает, что товар, являющийся предметом размещаемого заказа, а именно – химиотерапевтический препарат Трастузумаб (торговое наименование препарата Герцептин®) не имеет аналогов российского происхождения, следовательно, ни один из участников размещения заказа не мог предложить для поставки аналог требуемого товара российского производства и претендовать на предоставление преференции в соответствии с указанным Приказом Минэкономразвития.

Заявитель ООО «Трэдифарм» указывает в своей жалобе, что в соответствии с регистрационным удостоверением Росздравнадзора от 26 мая 2006 г. П №012038/01, выданным F.Hoffmann-La Roche Ltd. (Швейцария), лекарственный препарат Трастузумаб (торговое наименование Герцептин®) проходит следующие стадии производства:

1. Производитель готовой лекарственной формы – Дженентек Инк (США).
2. Производитель растворителя Ф. Хоффманн-Ля Рош Лтд (Швейцария).
3. Упаковщик/фасовщик в первичную упаковку Дженентек Инк (США).
4. Упаковщик-фасовщик (вторичная/третичная упаковка) ЗАО «Оротат» (Россия).
5. Упаковщик-фасовщик (вторичная/третичная упаковка) Ф. Хоффманн-Ля Рош Лтд (Швейцария).
6. Выпускающий контроль качества ЗАО «Оротат» (Россия).
7. Выпускающий контроль качества Ф. Хоффманн-Ля Рош Лтд (Швейцария).

Заявитель ООО «Трэдифарм» отмечает, что в соответствии с положениями, изложенными в Письме Минэкономразвития от 20 января 2011 г. № 576-ЛА/Д22 «О разъяснении определения «российский товар» при предоставлении преференций российским производителям при размещении заказов на поставки товаров для государственных и муниципальных нужд» медицинская продукция (лекарственные средства, медицинская продукция (лекарственные средства, медицинская техника и изделия медицинского назначения), зарегистрированная на территории Российской Федерации в установленном порядке, произведенная на территории Российской Федерации лицензированным российским юридическим лицом с использованием компонентов иностранного происхождения, обладает статусом российской медицинской продукции при условии, если она соответствует одному из следующих критериев.

1. Наличие у производителя права на результат интеллектуальной деятельности на конечный продукт и (или) на технологию его производства на территории Российской Федерации, подтвержденный патентом. Данный критерий предусматривает локализацию компетенций, а не локализацию производства, что позволит интегрировать российскую медицинскую промышленность в мировую индустрию.

2. Использование в производстве технологически значимых компонентов, произведенных на территории Российской Федерации, из перечня, утвержденного Правительством Российской Федерации, или в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации. Технологически значимые компоненты - это компоненты, производство которых критически важно для развития медицинской и фармацевтической промышленности и открывает доступ к технологии производства высокотехнологичного оборудования и лекарственных средств, без локализации производства которых на территории Российской Федерации невозможно достижение показателей, заложенных в прогнозных планах развития медицинской и фармацевтической промышленности, отражающих приоритеты развития национальной системы здравоохранения.

3. Производство продукции связано с компенсационной передачей технологических решений из перечня и в порядке, утверждаемом Правительством Российской Федерации, или в порядке, определенном Правительством Российской Федерации. Критерий предусматривает передачу российскому юридическому лицу технологий из перечня, утверждаемого Правительством Российской Федерации, или в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

4. Производство лекарственного средства с осуществлением стадий технологического процесса: производство субстанций и (или) лекарственной формы. Не признаются российской медицинской продукцией лекарственные средства, в отношении которых на территории Российской Федерации произведены только первичная и (или) вторичная упаковка и (или) маркировка.

Химиотерапевтический препарат Трастузумаб (торговое наименование Герцептин®) не соответствует ни одному из заявленных критериев, по мнению заявителя ООО «Трэдифарм».

**До рассмотрения жалобы Брянским УФАС России получено информационное письмо от оператора единой электронной площадки ЗАО «Единая электронная торговая площадка» со сведениями об указании участниками размещения заказа в первых частях заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме сведений о поставке товара российского происхождения (зарегистрировано Брянским УФАС России 22 ноября 2011 года, вх. № 6015).**

Изучив представленные документы, осуществив внеплановую проверку в соответствии с ч. 5 ст. 17 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к следующим выводам:

1. Заказчиком ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер" рассматриваемый заказ правомерно размещен в соответствии с положениями Приказа Минэкономразвития РФ от 12.05.2011 N 217 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков», поскольку такому размещению, в соответствии с положениями п. 2 указанного Приказа, подлежат заказы, предметом которых являются товары с кодом ОКВЭД 2400000 «Продукция органического и неорганического синтеза», к которым относится химиотерапевтический препарат Трастузумаб (код ОКВЭД 2423359 «Средства противораковые прочие»).

2. Единой комиссией уполномоченного органа Департамент государственных закупок Брянской области не нарушены требования ст. 41.11 Закона о размещении заказов, определяющей порядок подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, в частности, ч. 8 ст. 41.11 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми единая комиссия уполномоченного органа рассматривает вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, а также документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 20 статьи 41](#) Закона о размещении заказов, и единой комиссией уполномоченного органа оформляется протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, который подписывается всеми присутствующими на заседании членами единой комиссии уполномоченного органа в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, протокол должен содержать сведения о порядковых номерах пяти заявок на участие в открытом аукционе, которые ранжированы в соответствии с [частью 19 статьи 41.10](#) Закона о размещении заказов и в отношении которых принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, а в случае принятия на основании рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе, поданных всеми участниками открытого аукциона, принявшими участие в открытом аукционе, решения о соответствии более одной заявки, но менее пяти заявок на участие в открытом аукционе - о порядковых номерах таких заявок на участие в открытом аукционе, которые ранжированы в соответствии с [частью 19 статьи 41.10](#) Закона о размещении заказов и в отношении которых принято решение о соответствии указанным требованиям, об участниках размещения заказа, вторые части заявок на участие в открытом аукционе, которых рассматривались, решение о соответствии или о несоответствии заявок на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, с обоснованием принятого решения и с указанием положений настоящего Федерального закона, которым не соответствует участник размещения заказа, положений документации об открытом аукционе, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе этого участника размещения заказа, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о соответствии или о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, поскольку протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 10 ноября 2011 г. № 012700000211002763 содержит всю требуемую информацию, заверен надлежащими подписями, опубликован в срок.

В соответствии с информацией, направленной в адрес Брянского УФАС России оператором электронной торговой площадки ОАО «Единая электронная торговая площадка» раздел 7 протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, содержащий сведения о победителе открытого аукциона в электронной форме и цене, по которой будет заключен гражданско-правовой договор, формируется программно-техническими средствами электронной торговой площадки автоматически на основании данных, представленных участниками размещения заказа и сведениями об их допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме. Таким образом, единой комиссией Департамент государственных закупок Брянской области при формировании протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 10 ноября 2011 г. № 0127200000211002763 не было совершено никаких действий, направленных на изменение (уменьшение) цены гражданско-правового договора, заключаемого с победителем ООО «Трэдифарм».

2. При обзоре заявок участников размещения заказа на участие в открытом аукционе в электронной форме установлено, что всеми участниками размещения заказа (шесть заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме) предложен товар Трастузумаб (торговое наименование Герцептин®). При этом участник размещения заказа, подавший заявку № 1 на участие в открытом аукционе в электронной форме, предложил Герцептин® (МНН Трастузумаб), указав страну происхождения товара Швейцария; участник размещения заказа, подавший заявку № 2 на участие в открытом аукционе в электронной форме, предложил Герцептин® (МНН Трастузумаб), указав страну происхождения товара США; участник размещения заказа, подавший заявку № 3 на участие в открытом аукционе в электронной форме, предложил Герцептин® (МНН Трастузумаб), указав страны происхождения товара Швейцария/Германия; участник размещения заказа, подавший заявку № 4 на участие в открытом аукционе в электронной форме, предложил Герцептин® (МНН Трастузумаб), указав страну происхождения Швейцария; участник размещения заказа, подавший заявку № 5 на участие в открытом аукционе в электронной форме, предложил Герцептин® (МНН Трастузумаб), указав

страны происхождения товара Швейцария/США; участник размещения заказа, подавший заявку № 6 на участие в открытом аукционе в электронной форме, предложил Герцептин® (МНН Трастузумаб), при этом указал страну производителя товара США и страну упаковщика товара Россия.

Однако, в соответствии с разъяснениями Минэкономразвития (Письмо Минэкономразвития от 20 января 2011 г. № 576-ЛА/Д22 «О разъяснении определения «российский товар» при предоставлении преференций российским производителям при размещении заказов на поставки товаров для государственных и муниципальных нужд») товар считается произведенным на территории Российской Федерации, если в декларации или документе, подтверждающем страну происхождения товара, указано, что производство товара полностью или частично осуществлено на территории Российской Федерации, а указание в декларации или документе, подтверждающем страну происхождения товара, о том, что, например, в той или иной стране осуществлялись сортировка, переупаковка, контроль качества товара, не является определяющим при определении страны происхождения товара, при этом не признаются российской медицинской продукцией лекарственные средства, в отношении которых на территории Российской Федерации произведены только первичная и (или) вторичная упаковка и (или) маркировка. Таким образом, указание участником размещения заказа, подавшим заявку № 6 на участие в открытом аукционе в электронной форме, на то, что упаковка предлагаемого им товара осуществляется в РФ российской фирмой (ООО «Ортат»), не является подтверждением российского происхождения предлагаемого подавшим заявку № 6 на участие в открытом аукционе в электронной форме участником размещения заказа товара.

Герцептин®, предложенный всеми участниками размещения заказа, является торговой маркой компаний Genentech в США, Chugai – в Японии и F.Hoffmann-La Roche Ltd. (Швейцария) – во всем мире. Таким образом, предложить Герцептин® производства каких бы то ни было иных стран участники размещения заказа не имели возможности.

Следовательно, всеми участниками размещения заказа предложен идентичный товар иностранного происхождения. Таким образом, ни один из участников размещения заказа не вправе получать предусмотренные Приказом Минэкономразвития РФ от 12.05.2011 N 217 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков» преференции для товаров российского происхождения.

При обзоре скриншотов первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, направленных в адрес Брянского УФАС России оператором электронной торговой площадки ЗАО «Единая электронная торговая площадка» Комиссией Брянского УФАС России установлено, что участником размещения заказа ЗАО «Р-Фарм», подавшим заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме № 6, указано, что предлагаемый им товар произведен в США, а упакован в России, им же сделана отметка о предоставлении ему преференции на основании Приказа Минэкономразвития РФ от 12.05.2011 N 217 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков», которая по вышеизложенным причинам является неправомерной (в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме проставлена отметка в графе «Осуществляется поставка товара российского происхождения»).

Указанные незаконные действия участника размещения заказа ЗАО «Р-Фарм» привели к автоматическому формированию некорректного протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 10 ноября 2011 года № 012700000211002763 и необоснованному снижению цены, по которой должен быть заключен гражданско-правовой договор с победителем открытого аукциона в электронной форме ООО «Трэдифарм» на 15% (с 460395,99 руб. до 391336,59 руб.), что повлекло за собой нарушение требований ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми гражданско-правовой договор по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме.

В рассматриваемых действиях ЗАО «Р-Фарм» комиссией Брянского УФАС России усмотрены признаки недобросовестной конкуренции (абз. 1 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», содержащего запрет на распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации) в части указания ложных сведений о происхождении товара в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, поданной ЗАО «Р-Фарм», что могло причинить убытки победителю открытого аукциона в электронной форме ООО «Трэдифарм».

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379, частями 9, 10 ст. 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

Решила:

1. Признать жалобу участника размещения заказа ООО «Трэдифарм» на действия уполномоченного органа Департамент государственных закупок Брянской области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (трастузумаб) на 4 квартал 2011 г. по заявке ГБУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» необоснованной.
2. Признать, что необоснованное указание участником размещения заказа ООО «Р-Фарм» в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме № 6 на поставку товара российского происхождения повлекло за собой нарушение ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов.
3. Выдать уполномоченному органу Департамент государственных закупок Брянской области, заказчику ГБУЗ «Брянский областной онкологический диспансер», оператору электронной торговой площадки ЗАО «Единая электронная торговая площадка» предписание об устранении нарушения Закона о размещении заказов при размещении при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (трастузумаб) на 4 квартал 2011 г. по заявке ГБУЗ «Брянский областной онкологический диспансер».
4. Направить сведения о неправомерных действиях участника размещения заказа ООО «Р-Фарм» при проведении открытого аукциона в электронной форме на закупку химиотерапевтических препаратов (трастузумаб) на 4 квартал 2011 г. по заявке ГБУЗ «Брянский областной онкологический диспансер» соответствующему должностному лицу Брянского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам недобросовестной конкуренции.

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

Предписание  
об устранении нарушений  
законодательства о размещении заказов

22 ноября 2011 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председателя комиссии: заместителя руководителя – начальника отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ Брянского УФАС России;

заместителя начальника отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

главного специалиста-эксперта отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

ведущего специалиста-эксперта отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

специалиста-эксперта отдела госзаказов и контроля в сфере ЖКХ;

на основании своего решения от 22 ноября 2011 г. по рассмотрению жалобы участника размещения заказа ООО «Трэдифарм» на действия уполномоченного органа Департамент государственных закупок Брянской области при размещении заказа путем проведения запроса котировок на закупку химиотерапевтических препаратов (трастузумаб) на 4 квартал 2011 г. по заявке ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер", предписывает:

I. Уполномоченному органу Департамент государственных закупок Брянской области устранить нарушения ч. 10 ст. 41.12 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о размещении заказов), вызванные неправомерным указанием участника размещения заказа ЗАО «Р-Фарм» на то, что им осуществляется поставки товара российского происхождения, в первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Нарушения устранить путем:

1. Отмены протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 10 ноября 2011 г. № 012720000211002763.
  2. Формирования нового протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме с учетом решения Брянского УФАС России от 22 ноября 2011 года с указанием цены гражданско-правового договора, предложенной победителем ООО «Трэдифарм» в ходе проведения открытого аукциона в электронной форме без понижения такой цены на 15%.
  3. Направления оператору электронной торговой площадки ЗАО «Единая электронная торговая площадка» информации об отмене протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 10 ноября 2011 г. № 012720000211002763 и формировании нового протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.
- II. Заказчику ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер" заключить гражданско-правовой договор с победителем открытого аукциона в электронной форме ООО «Трэдифарм» по цене, предложенной ООО «Трэдифарм» при проведении открытого аукциона в электронной форме без понижения такой цены на 15%.
- III. Оператору электронной торговой площадки ЗАО «Единая электронная торговая площадка» совершить действия направленные на исполнение настоящего предписания, в том числе обеспечить техническую возможность для заключения заказчиком ГБУЗ "Брянский областной онкологический диспансер" гражданско-правового договора с победителем открытого аукциона в электронной форме ООО «Трэдифарм» по цене, предложенной ООО «Трэдифарм» при проведении открытого аукциона в электронной форме без понижения такой цены на 15%.

Предписание должно быть исполнено в срок до 07 декабря 2011 года.

Доказательства исполнения настоящего предписания представить в адрес Брянского УФАС России в срок до 07 декабря 2011 года.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За уклонение от исполнения настоящего Предписания в соответствии с действующим законодательством должностные лица несут административную ответственность.