РЕШЕНИЕ № 12-10-02/435

"31" января 2012 г. г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе:
Заместитель Председателя
Комиссии: <.....>, заместитель руководителя управления;
Члены Комиссии: <.....>, старший государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа;
<.....>, государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа;
при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии:
<.....>, рассмотрев жалобу ЗАО «Р-Фарм» на действия государственного заказчика — ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку синтетических антибиотиков для нужд ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 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),

УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам 13.01.2012 г. на официальном сайте в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов http://www.zakupki.gov.ru размещено извещение (№ 0141200002012000004) о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку синтетических антибиотиков для нужд ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер».
ЗАО «Р-Фарм» (далее – заявитель) в своей жалобе обжалует действия государственного заказчика, который, по мнению заявителя, в документации об открытом аукционе в электронной форме установил такие требования к характеристикам медицинского препарата Меропенем, которые указывают на единственного производителя — АстраЗенека ЮК Лтд (Великобритания) и, таким образом, ограничивают количество участников размещения заказа. По мнению заявителя, согласно письму ФАС России от 23.09.2010 № АК/32021 «О государственных и муниципальных закупках лекарственных средств, имеющих МНН «Меропенем»» все зарегистрированные лекарственные препараты с международным непатентованным наименованием (далее - МНН) Меропенем, являются взаимозаменяемыми, т.е. могут применяться по одним и тем же показаниям на одной группе больных с одинаковым терапевтическим эффектом, и включение дополнительных требований к препаратам будет являться нарушением части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов и части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции). Кроме того, представитель заявителя на заседании Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов уточнил заявленные требования в части необходимости выделения закупки медицинского препарата Меропенема в отдельный лот.

Представители государственного заказчика с доводами, указанными в жалобе ЗАО «Р-Фарм», не согласны.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее:

1. Документация об аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку синтетических антибиотиков для нужд ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» утверждена главным врачом ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер».

В соответствии с разделом 14 «Сведения о товарах, на поставку которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта» документации об открытом аукционе в электронной форме установлены требования к поставляемому товару. Так, заказчиком установлены требования к медицинскому препарату Меропенем: «порошок для приготовления раствора для внутривенного введения 1000 мг № 10, не вызывает побочных эффектов: нарушения сознания, эпилептиформных припадков, нарушение функции почек, гематурию. Совместим с антикоагулянтами. При разведении физ.р-ром хранится не менее 48 часов при температуре +4 градусов. Возможно применение методом продленной инфузии (до трех часов)».

Как пояснили представители государственного заказчика, установление дополнительных требований к медицинскому препарату Меропенем обусловлено необходимостью применения для отдельных групп пациентов, для которых применение именно такого препарата не будет вызывать побочных эффектов и иметь противопоказаний к применению. При этом, представители государственного заказчика ссылались на Письмо ФАС России от 06.09.2011 г. № АК/34021 «О разъяснении норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в части применения норм Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ при закупке лекарственных средств», в соответствии с которым аналогичными лекарственными препаратами являются лекарственные препараты с одинаковыми МНН, одинаковыми лекарственными формами и одинаковыми дозировками. В случае наличия для отдельных пациентов официально зарегистрированного (в истории болезни, медицинской карте, заключениях специалистов и др.) противопоказания к приему определенного торгового наименования лекарственного средства, имеющего аналоги в контексте Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», данное торговое наименование лекарственного средства для данных пациентов не может считаться взаимозаменяемым или одноименным с его аналогами. Следовательно, для таких пациентов возможна закупка лекарственных средств, не имеющих противопоказаний к применению данными пациентами.

Кроме того, указанным Письмом ФАС России от 06.09.2011 г. № АК/34021 заказчикам предоставлена возможность при закупке лекарственных средств для пациентов, имеющих нежелательные явления и осложнения на введение факторов свертывания крови, закупленные в рамках централизованного обеспечения высокозатратных нозологий, самостоятельно принимать решение о закупке лекарственного препарата, исходя из каждого случая осложнения, с учетом наличия соответствующих документов, свидетельствующих о такой необходимости, в объеме, не превышающем соответствующую потребность. При этом, в соответствии с частью 3 статьи 22 и частью 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация о торгах может содержать указание на

товарные знаки без указания слов «или эквивалент».
Однако, представителями государственного заказчика на заседании Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов не представлено документов или сведений, свидетельствующих о наличии и количестве в медицинском учреждении пациентов, у которых официально зарегистрированы противопоказания к приему определенных лекарственных средств. Кроме того, представитель государственного заказчика пояснил, что данное лекарственное средство закупается в резерв.
2. На заседании Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что только в отношении медицинского препарата Меронем (АстраЗенека ЮК Лтд, Великобритания) возможно введение методом продленной инфузии (до трех часов). Иные зарегистрированные в Государственном реестре лекарственных средств медицинские препараты МНН Меропенем не могут применяться методом продленной инфузии, либо такая информация отсутствует в Инструкциях по применению.
Установлено, что в Инструкции по медицинскому применению препарата Меронем указано, что возможность применения меропенема в режиме продленной инфузии (до 3-х часов) базируется на фармакокинетических и фармакодинамических параметрах. К настоящему времени клинические данные и данные по безопасности, подтверждающие этот режим ограничены. Таким образом, самим производителем данного медицинского препарата указывается об ограничении применения методом продленной инфузии.
На заседании Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов представители государственного заказчика не смогли объяснить необходимость применения метода продленной инфузии.
В отношении требований к медицинскому препарату в части отсутствия побочных эффектов: нарушения сознания, эпилептиформных припадков, нарушения функции почек, гематурии, а также совместимости с антикоагулянтами, Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее. В Инструкции по медицинскому применению препарата Меронем среди побочных действий указаны: головная боль, обморок, галлюцинации, тревожность, судороги и др. (виды нарушения сознания); повышение концентрации креатина в крови, повышение концентрации мочевины в крови (относятся к нарушениям функции почек); отсутствует информация о совместимости с антикоагулянтами.
Таким образом, государственным заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме установлены дополнительные требования к характеристикам медицинского препарата Меропенем таким образом, что не позволяет определить соответствие поставляемого товара потребностям заказчика.
В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 статьи 34 Закона о размещении заказов.
В силу части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

На основании изложенного, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к выводу о невозможности определения соответствия поставляемого товара тем техническим характеристикам медицинского препарата, которые установлены в документации об аукционе в электронной форме заказчиком. Требуемый заказчику медицинский препарат Меронем (МНН Меропенем) также не отвечает установленным в документации требованиям.

При этом, представитель заявителя пояснил, что установленные дополнительные требования к медицинскому препарату Меропенем не позволяют участнику сформировать и подать заявку на участие в открытом аукционе в электронном форме, т.к. Меронем, производимый компанией «АстраЗенека», Великобритания, также не отвечает установленным требованиям заказчика, что нарушает их права и законные интересы.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 9 Закона о размещении заказов после определения победителя аукциона в срок, предусмотренный для заключения контракта, заказчик обязан отказаться от заключения контракта с победителем аукциона от заключения контракта с участником размещения заказа, с которым заключается такой контракт, в случае установления факта предоставления указанными лицами заведомо ложных сведений, содержащихся в документах, предусмотренных частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, а именно сведений в заявке участника размещения заказа, в т.ч. сведений о характеристиках товара.

3. В отношении выделения закупки Меропенема в отдельный лот, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов отмечает, что заказчик самостоятельно формирует лот. В соответствии с частью 6.1 статьи 10 Закона о размещении заказов под одноименными товарами, одноименными работами, одноименными услугами понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. Согласно Приказу Минэкономразвития РФ от 07.06.2011 № 273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» антибиотики синтетические относятся к одной группе — 2423473.

4. В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 26.01.2012 г. подано 3 заявки, из которых допущено 2 заявки. При этом установлено, что ЗАО «Р-Фарм» официально является дистрибьютором компании «АстраЗенека», и как подтвердил представитель заявителя, ЗАО «Р-Фарм» имеет возможность поставить препарат указанного производителя.

Таким образом, ограничение количества участников размещения заказа при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку синтетических антибиотиков для нужд ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 17, 57, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,
РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» частично обоснованной.
2. Признать нарушение государственным заказчиком - ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» части 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать государственному заказчику - ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем аннулирования открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку синтетических антибиотиков для нужд ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер».

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Заместитель Председателя Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

<.....>

ПРЕДПИСАНИЕ
об устранении нарушений законодательства
Российской Федерации о размещении заказов

"31" января 2012 г. г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе:
Заместитель председателя
Комиссии <.....>
Члены Комиссии: <.....>
<.....>
на основании решения комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов № 12-10-02/435 от 31.01.2012 г. по результатам рассмотрения жалобы участника размещения заказа ЗАО «Р-Фарм» на действия государственного заказчика — ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку синтетических антибиотиков для нужд ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер», и проведенной внеплановой проверки на соответствие законодательству о размещении заказов,

руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОГБУЗ «Костромской онкологический диспансер» прекратить нарушение части 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в срок до 15.02.2012 г. путем аннулирования открытого аукциона в электронной форме.
2. О выполнении настоящего Предписания сообщить до 20.02.2012 г., представив в Костромское УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей.

Заместитель Председателя Комиссии <.....>

Члены Комиссии
<.....>

<.....>