

## РЕШЕНИЕ по делу № 11-06/02-131

06 апреля 2011 г. г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Бабкиной Ю.А. – председателя Комиссии, и.о. начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Маравиной А.А. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Емельянова Д.А. - члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Плетневой Е.В. – представителя ООО «ИнвестПроект» (по доверенности от 22.02.2011г.),

Косенковой О.А. - представителя ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» (по доверенности № 1226 от 09.06.2010г.),

Мироновой Л.А. – представитель Комитета экономики Администрации Волгоградской области (доверенность № 07-65/15 от 08.09.2010г.),

рассмотрев материалы дела № 11-06/02-131, возбужденного по жалобе ООО «ИнвестПроект», в которой обжалуются действия заказчика – ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер №1» и уполномоченного органа – Комитета экономики Администрации Волгоградской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта «Поставка лекарственных средств, применяемых для лечения немелкоклеточного рака легких»,

### УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 04.04.2011г. факсимильным способом (вх.400ф) поступило распоряжение ФАС России о рассмотрении жалобы ООО «ИнвестПроект» по подведомственности, в которой обжалуются положения документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта «Поставка лекарственных средств, применяемых для лечения немелкоклеточного рака легких».

В своей жалобе ООО «ИнвестПроект» сообщает следующее, что при разработке документации открытого аукциона в электронной форме заказчик нарушил взаимосвязанные требования нормативно-правовых актов, регулирующих отношения, связанных с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, а также антимонопольное законодательство.

При обращении к Государственному реестру лекарственных средств (ведется Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации) и справочнику «Реестр зарегистрированных ЛС и ТКФС» (ведется Федеральным государственным бюджетным учреждением Научный центр экспертизы и сертификации медицинских препаратов), содержащих перечень торговых и международных непатентованных наименований, прошедших установленную регистрацию импортных и отечественных лекарственных средств, получена информация, что в Российской Федерации зарегистрирован только один лекарственный препарат с международным непатентованным наименованием

«Винорелбин» в лекарственных формах «концентрат для приготовления раствора для инфузий», «капсулы» с запрашиваемой Заказчиком дозировкой 10 мг /мл 1 мл № 1, 20 мг. № 2 и 30 мг. № 2 под торговым наименованием Навельбин производства компании «Пьер Фабр Медикамент Продакшн» Франция, эксклюзивные права у компании «Интермедсервис».

То есть заказчиком при формировании документации об аукционе в техническое задание включается лекарственный препарат с международным непатентованным наименованием с указанием характеристик, соответствующих единственному торговому наименованию единственного производителя.

Такие действия заказчика являются нарушением положений следующих нормативно-правовых актов:

- Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (ст. 34 ч. 3.1., ст. 41.6. ч. 1.),

- Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (ст. 17), в соответствии с которыми:

- 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;

- при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Заявитель считает, что положения документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта «Поставка лекарственных средств, применяемых для лечения немелкоклеточного рака легких» нарушают права и законные интересы ООО «ИнвестПроект».

На заседании комиссии представители заказчика - ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» - возражали против заявленных требований заявителя жалобы. Считают доводы заявителя относительно несоответствия положений документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта «Поставка лекарственных средств, применяемых для лечения немелкоклеточного рака легких» требованиям действующего законодательства РФ несостоятельными. В удовлетворении заявленных требований просили отказать.

По результатам рассмотрения всех материалов дела, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО «ИнвестПроект» необоснованна в силу следующих обстоятельств.

Согласно частям 1, 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. Документация об аукционе

разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 2.1 статьи 10 Закона о размещении заказов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении аукциона, в документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Таким образом, заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов на поставки лекарственных средств, в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, включая форму выпуска лекарственных средств (ампулы, таблетки и т.д.), начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, с учетом ограничений, установленных законодательством.

Согласно письму Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и ФАС России от 31.10.2007 г. №№ 16811-АП/Д04, 8035-ВС и /ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при формировании лотов на поставку лекарственных средств по программе дополнительного лекарственного обеспечения в 2008 году следует исходить из следующего:

- заказчику 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;
- не следует объединять в один лот наркотические или психотропные средства с иным лекарственным средством. Наркотические или психотропные средства допускается объединять в один лот соответственно с наркотическими и/или психотропными средствами, относящимися к одной группе согласно вышеупомянутому Перечню;
- в случае размещения заказа на поставку лекарственного средства, которое согласно Перечню относится к группе ХХХ "Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения" либо к группам "Прочие...", по каждому МНН формируется отдельный лот;
- в случае размещения заказа по торговому наименованию (допускается для инсулинов и циклоспоринов) по каждому торговому наименованию следует формировать отдельный лот.

В силу ч. 1 ст. 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3.1 ст. 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 Волгоградского УФАС установлено, что в рассматриваемой документации об открытом аукционе в электронной форме отсутствуют требования к товару, влекущие ограничение количества участников размещения заказа. Требование о запрете доступа к участию в торгах, установлено Законом о защите конкуренции.

Так, в соответствии с частью 2 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2007 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Ввиду изложенного, Комиссия УФАС по Волгоградской области не усматривает в документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта «Поставка лекарственных средств, применяемых для лечения немелкоклеточного рака легких» нарушений действующего законодательства о размещении заказов.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИнвестПроект» необоснованной.
2. Провести проверку на соответствие документации об аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта «Поставка лекарственных средств, применяемых для лечения немелкоклеточного рака легких» положениям ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ.