ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 06-802/13т о нарушении законодательства о размещении заказов

г. Якутск резолютивная часть оглашена 14 января 2014 года

изготовлено в полном объеме 17 января 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее также – Комиссия) в составе:

<...> – начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии,

<...>. – главного государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...>. – старшего государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> - государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью Фармацевтическая фирма «Рослек» (далее по тексту– ООО ФФ «Рослек» , заявитель): <...>., <...>. (представители по доверенности);

от аукционной комиссии и уполномоченного органа Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов (далее – Госкомзаказ, уполномоченный орган): <...>. (представитель по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО Фармацевтическая фирма «РОСЛЕК» на действия

уполномоченного органа Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуги по бесплатному обеспечению лекарственными средствами отдельной категории граждан (извещение № 0116200007913006166), проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о размещении заказов, ФЗ-94) внеплановую проверку размещения заказа, действуя в соответствии с Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России № 498 от 24.07.2012,

у с т а н о в и л а:

30 декабря 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО Фармацевтическая фирма «РОСЛЕК» на действия уполномоченного органа Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуги по бесплатному обеспечению лекарственными средствами отдельной категории граждан.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на официальном сайте размещена информация о поступлении жалобы, времени и месте ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы назначено на 14 января 2013 года в 15 часов 30 минут.

До рассмотрения жалобы от заинтересованных лиц возражений не поступило.

В ходе рассмотрения представители ООО ФФ «Рослек» поддержали жалобу в полном объеме и пояснили следующее, заказчиком нарушена статья 10 Закона о размещении заказов, в части объединения в один лот лекарственных средств и наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивирования наркосодержащих растений, поскольку они относятся к отдельным группам лекарств.

Также указывает, что при поставке, хранении наркотических средств психотропных веществ и их прекурсоров, культивирования наркосодержащих растений требуется наличие соответствующей лицензии.

Просят выдать предписание о внесении изменений в аукционную документацию.

Представитель уполномоченного органа Государственного комитета Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов с доводами жалобы ООО ФФ «Рослек» не согласился и пояснил следующее.

Согласно части 3 статьи 10 Закона о размещении заказов решение о способе размещения заказа принимается заказчиком в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

Предметом открытого аукциона в электронной форме (далее - ОАЭФ) является оказание услуг по бесплатному обеспечению лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения отдельных категорий граждан, что не противоречит требованиям ФЗ-94.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 6.2 Федерального закона от 17.07.1999 N 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» в состав предоставляемого отдельным категориям граждан набора социальных услуг включено обеспечение в соответствии со стандартами медицинской помощи необходимыми лекарственными препаратами для медицинского применения по рецептам на лекарственные препараты, медицинскими изделиями по рецептам на медицинские изделия.

Согласно постановлению Правительства РС (Я) от 10.04.2012 № 144 «Об утверждении положения о социальной поддержке отдельных категорий населения РС (Я) в части бесплатного обеспечения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения» Министерство здравоохранения РС (Я) утверждает перечень лекарственных средств и изделий медицинского назначения, отпускаемых бесплатно.

Таким образом, аптечные учреждения осуществляют отпуск лекарственных средств и изделий медицинского назначения для отдельных категорий граждан.

Также отметил, что размещение заказа на поставку лекарственных средств нецелесообразно ввиду невозможности планирования потребностей отдельных категорий граждан на год, полугодие, квартал в том или ином лекарственном средстве, изделии медицинского назначения, что приводит к дефициту или профициту лекарственных средств, что является неэффективным использованием бюджетных средств.

Следовательно, оказание целого набора социальных услуг, включающих в себя закупку, хранение, комплектование, доставку, отпуск, обеспечение качества и режима обмена информацией о наличии и поставках лекарственных средств, изделий медицинского назначения является наиболее эффективным способом размещения заказа.

Кроме того, все вышеуказанные социальные услуги функционально взаимосвязаны, так как направлены на достижение основной цели заказа – своевременное обеспечение отдельных категорий граждан – получателей. Достижение указанного результата будет невозможно при исключении из всего комплекса услуг хотя бы одной его составляющей.

Таким образом, осуществление целого ряда социальных услуг для обеспечения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения для отдельных категорий граждан в рамках одного лота не противоречит требованиям Закона о размещении заказов, что подтверждается судебной практикой.

Заявитель утверждает, что лот на оказание услуг по бесплатному обеспечению лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения отдельных категорий граждан должен быть разделён на два отдельных лота, так как лекарственные средства и наркотические средства являются отдельными видами лекарственных средств. Однако ч. 2.2 ст. 10 ФЗ-94 устанавливает запрет на

объединение в одном лоте различных лекарственных средств с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями только в том случае, если предметом торгов является их поставка, согласно же документации об ОАЭФ от контрагентов требуется оказание услуг.

Просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

17 декабря 2013 года уполномоченным органом Государственным комитетом Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов на сайте оператора электронной площадки ОАО «Единая электронная торговая площадка» и на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0116200007913006166 о проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуги по бесплатному обеспечению лекарственными средствами отдельной категории граждан, а также документация об аукционе.

Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 18 000 000,00 руб.

На момент рассмотрения жалобы по существу заявки не рассмотрены.

На основании требования Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), в соответствии с частью 4 статьи 60 Закона о размещении заказов, размещение заказа в части подписания государственного контракта приостановлено до рассмотрения жалобы по существу.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) жалобу ООО ФФ «Рослек» считает обоснованной по следующим основаниям.

Из содержания жалобы заявителя следует, что обжалованию подлежит объединение в один лот лекарственных средств различных групп, что нарушает положения статьи 10 Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг *потребностям заказчика*.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Из вышеприведенных положений Закона о размещении заказов следует, что установление требований к техническим, функциональным характеристикам товара, работ, услуг, а также иных показателей, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг существующим потребностям – прерогатива заказчика.

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.

Таким образом, свобода заказчика в установлении требований к поставляемым товарам ограничена нормой части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, запрещающей устанавливать требования к услугам, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Предметом открытого аукциона в электронной форме является оказание услуг по бесплатному обеспечению лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения отдельных категорий граждан.

Согласно Техническому заданию аукционной документации установлены, в том числе следующее обязательные требования относительно оказываемых услуг:

№ п/п	Наименование услуг	Состав и описание услуг
1		Приемка, поставка по количеству и качеству лекарственных средств (в соответствии с инструкциями Госарбитража №П-6, №П-7);
2		Хранение лекарственных средств в отдельной зоне хранения с соблюдением оптимального для товара температурного режима и требованиями хранения по каждому виду товара, в соответствии с нормативно-технической документацией и действующим законодательством РФ;
3		Ведение учета движения товаров с предоставлением отчетов Заказчику по утвержденным Заказчиком формам;
4		Распределение лекарственных средств между пунктами отпуска и доставка лекарственных средств до пунктов отпуска, в соответствии с заявкой Заказчика;
5		Отпуск лекарственных средств, указанных в заявке Заказчика
6		Осуществление доставки наркотических и психотропных средств с сопровождением (по договору) Управления специализированной связи по РС(Я) ФГУП ЦСС Министерства РФ по связи и информатизации, в соответствии с Федеральным

	Оказание отдельным категориям граждан в соответствии с п.6.2 Федерального закона от 17.07.1999 г. №178-ФЗ «О государственной социальной помощи» на территории Республики Саха (Якутия) социальной услуги по бесплатному обеспечению лекарственными средствами	законом от 8.01.1998 г. №3-ФЗ «О наркотических и психотропных веществах»;
8		Осуществление контроля за сроками годности лекарственных средств при приемке, хранении, а также в пунктах отпуска;
10		Осуществление оперативного управления между пунктами отпуска, с учетом расхода, остатков и сроков годности лекарственных средств в каждом пункте отпуска;
11		Ведение персонифицированного учета обеспечения отдельных категорий граждан лекарственными средствами, отпускаемых по рецептам врача
13		Сбор от всех пунктов отпуска отчетной документации (информации) по отпуску лекарственных средств;
14		Составление сводного реестра рецептов отпущенных лекарственных средств через пункты отпуска, передача реестра в соответствии с установленным порядком, Заказчику;
15		Инвентаризация остатков лекарственных средств не менее одного раза в месяц и предоставление отчета по результатам инвентаризации Заказчику;
18		Осуществление еженедельного мониторинга по предоставлению мер социальной поддержки отдельным категориям граждан в соответствии с формами, инструктивными письмами Минздравсоцразвития РФ, Росздравнадзора РФ, Минздрава РС (Я);
19		Предоставление ежемесячной, ежеквартальной отчетности по предоставлению мер социальной поддержки отдельным категориям граждан в соответствии с нормативными актами Минздравсоцразвития РФ;
21		Осуществление информационного взаимодействия между участниками реализации программы ОНЛС по РС (Я);
22		Транспортировка лекарственных средств должны осуществляться с соблюдением оптимального для товара температурного режима и требованиями транспортировки по каждому виду товара, в соответствии с нормативно-технической документацией и действующим законодательством РФ.
23		Отпуск производиться по перечню лекарственных средств предусмотренным: Приказ МЗ и СР от 18.09.2006 г. №665, в соответствии с правилами отпуск по рецептам Приказ МЗ и СР от 12.02.2007 г. №110.

Таким образом, при оказании данных услуг требуется, в том числе хранение и поставка товара.

Согласно части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов в случае, если предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

Постановление Правительства РФ «Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями» № 301 от 06.04.2013 года устанавливает, что предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в размере 1 тыс. рублей, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка следующих лекарственных средств: лекарственное средство с международным непатентованным наименованием (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства; наркотическое лекарственное средство; психотропное лекарственное средство; радиофармацевтическое лекарственное средство.

Перечень лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи (согласно приказу МЗ и СР от 18.09.2006 г. № 665) содержит в себе наименование «Анатомо-терапевтическо-химической классификации» лекарственных средств, с их частичным указанием международного непатентованного или химического или торгового наименования. Включает в себя, в том числе следующие наркотические лекарственные средства: N02AA алкалоиды опия – морфин; N02AX прочие опиоиды кодеин+морфин+носкапин+папаверин+тебаин –трамадол, тебаин, фентамил, циклодол и др.

Обоснование начальной (максимальной) цены контракта содержит в себе следующее: на основании приказа Министерства здравоохранения Республик Саха (Якутия) от 24.08.2012 г. №01-8/4-1464 «О мерах реализации постановления Правительства РС (Я) от 10.04.2012 г. №144 «Об утверждении Положения о социальной поддержке отдельных категорий населения Республики Саха (Якутия) в части бесплатного обеспечения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения» финансовый норматив на одного льготника составляет сумму в размере 3 553,55 рублей, которое умножается на количество прикрепленных льготников к медицинской организации, внесенных в персонифицированный регистр. Так, к ГБУ РС (Я) «Нерюнгринская центральная районная больница» по состоянию на декабрь 2013 года прикреплены 5065

льготников. Таким образом, начальная максимальная цена договора составляет 18 000 000,00 (восемнадцать миллионов) рублей 00 коп.

Кроме того, согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа: соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с предметом аукциона заказчиком установлено требование о наличии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, а именно: Участник размещения заказа в составе 2-й части заявки представляет копии документа, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона (наличие действующей Федеральной лицензии на фармацевтическую деятельность: «Лицензия на фармацевтическую деятельность», «Лицензия на деятельность по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений» (пункт 1.7.3.1 части 1 аукционной документации; пункт 13 части 2 «Информационная карта» аукционной документации).

Таким образом, участие в данном аукционе могут принять только участники размещения заказа, имеющие специальное разрешение – наличие собственной лицензии, в том числе на деятельность по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений.

В ходе рассмотрения дела представитель уполномоченного органа пояснил, что на участие в открытом аукционе в электронной форме поступило две заявки.

Согласно пояснениям представителя заявителя и уведомлению от оператора электронной площадки заявке ООО ФФ «Рослек» присвоен порядковый номер заявки 1. Из пояснений представителя ООО ФФ «Рослек» также следует, что общество не имеет лицензии на деятельность по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений.

Следовательно, из двух участников размещения заказа, подавших заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, только один может иметь указанные в аукционной документации лицензии.

Часть 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Частным случаем общего запрета на ограничение конкуренции при проведении торгов является положение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, запрещающее установление требований к товарам, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Из диспозиции указанной нормы Закона о размещении заказов следует, что ограничение количества участников размещения заказа (менее двух участников) предполагает, что определенными действиями заказчика (требования к товару, работам) ущемляются права и законные интересы конкретного участника торгов.

Факт подачи жалобы ООО ФФ «Рослек» также свидетельствует о том, что конкретный потенциальный участник размещения заказа, претендующий на возможность принятия участия в торгах, прямо указывающего на невозможность принятия участия в данных торгах, действиями заказчика (уполномоченного органа) ограничен в праве участия в данном аукционе.

Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что уполномоченным органом нарушен пункт 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов в части объединения в один лот поставку товаров относящихся к различным группам лекарственных средств, а также нарушена часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, в части установления требований ограничивающих количество участников размещения заказа. Следовательно, жалоба ООО ФФ «Рослек» подлежит признанию обоснованной.

В ходе поведения внеплановой проверки установлены следующие нарушения Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 41.5 Закона о размещении заказов в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме указываются: предмет контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг, за исключением случая, если при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить контракт на выполнение технического обслуживания и (или) ремонта техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг невозможно определить необходимое количество запасных частей к технике, к оборудованию, объем работ, услуг.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Из анализа указанных норм следует, что заказчик, уполномоченный орган устанавливают требования к услугам таким образом, чтобы возможно было установить их потребности, а соответственно и объемы оказываемых услуг.

Из материалов дела следует, что в извещении о проведении открытого аукциона в

электронной форме установлено следующее количество поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг: согласно части 3 документации об открытом аукционе в электронной форме.

Часть 3 документации об открытом аукционе в электронной форме «Техническое задание» содержит в себе указание на создание резерва качественных лекарственных средств, в пределах утвержденного Перечня лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи (согласно приказу МЗ и СР от 18.09.2006 г. № 665), с целью обеспечения прогнозной заявки Заказчика, сформированной ежемесячно на основании потребности. Условия оказания услуг: обеспечение отдельных категорий граждан, проживающих на территории Нерюнгринского района лекарственными средствами, указанными в Перечне лекарственных средств. Своевременное предоставление исполнителем отчетности об оказанных услугах. Хранение и доставка лекарственных средств должны осуществляться с соблюдением оптимального для товара температурного режима и требованиями хранения и транспортировки по каждому виду товара, в соответствии с нормативно-технической документацией и действующим законодательством РФ.

В ходе рассмотрения дела установлено, что Перечень лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи (согласно приказу МЗ и СР от 18.09.2006 г. № 665) содержит в себе наименование «Анатомо-терапевтическо-химической классификации» лекарственных средств, с их частичным указанием международного непатентованного или химического или торгового наименования.

При этом, установить количество, наименование требуемых лекарственных средств, относительно указанного в обосновании начальной (максимальной) цены контракта количества льготников, не представляется возможным.

Таким образом, уполномоченным органом нарушен пункт 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в части не установления требований к объему оказываемых услуг, в частности к наименованиям и количеству требуемых лекарственных средств.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью Фармацевтическая компания «Рослек» обоснованной.
2. Признать уполномоченный орган Государственный комитет Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов нарушившим часть 2.2 статьи 10, часть 3.1 статьи 34, пункт 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона

от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать уполномоченному органу Государственному комитету Республики Саха (Якутия) по размещению государственных заказов предписание об устранении допущенных нарушений.

4. В сроки, указанные в предписании уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) об исполнении предписания

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

Заместитель председателя комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

<...>