

**Государственный заказчик:**  
Департамент здравоохранения  
Вологодской области  
160000, г. Вологда, ул.  
Предтеченская, 19 (76-25-07)  
ООО «Арго»  
1198095, г. С-Петербург, ул. Ивана  
Черных, д. 29 литер А, (812)- (448-54-45)

**РЕШЕНИЕ № 5-2/14-09, 5-2/15-09, 5-2/16-09**

**17 марта 2009 г.**

**г. Вологда**

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

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Осипов С.В. – член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Мерзлякова Н.В. – член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Хитрина Л.Н. – член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Суслова Е.А. – член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок;

рассмотрев жалобы ООО «Арго» на действия Департамента здравоохранения Вологодской области при проведении открытых аукционов на право заключения государственных контрактов на закупку лекарственных средств «ДЛО 2009-4», «ДЛО 2009-5», «ДЛО 2009-6» в рамках исполнения федеральной программы ДЛО, в присутствии представителей Департамента здравоохранения – Галкиной Н.А. по доверенности от 11.03.2009 № 19-1-13/432, Ашировой Г.Ю. по доверенности от 11.03.2009 № 19-1-13/432, Петровой О.В. по доверенности от 11.03.2009 № 19-1-13/432,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступили жалобы ООО «Арго» (далее – Заявитель) на действия Департамента здравоохранения Вологодской области при проведении открытых аукционов на право заключения государственных контрактов на закупку лекарственных средств «ДЛО 2009-4», «ДЛО 2009-5», «ДЛО 2009-6» в рамках исполнения федеральной программы ДЛО, противоречащие Федеральному закону от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

Принимая во внимание, что жалобы ООО «Арго» имеют схожее основание и предмет, а также наличие одних и тех же сторон Комиссия по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) приняла решение о целесообразности рассмотрения жалоб совместно и вынесения единого решения.

Резолютивная часть решения вынесена 12.03.2009 года.

В полном объеме решение изготовлено 17.03.2009 года.

Согласно ч. 2 ст. 57 Закона о размещении заказов, обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания конкурса или аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола и не позднее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, проведенного в соответствии с частью 3 статьи 40 настоящего Федерального закона, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения и оценки котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку. По истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в

судебном порядке.

Жалобы Заявителем поданы в установленный срок, а также соответствуют требованиям, предусмотренным ст. 58 и п. 5 ст. 57 Закона о размещении заказов.

По мнению Заявителя, нарушение его прав заключается в следующем:

1. Указание в Лотах открытого аукциона торговых наименований лекарственных препаратов, влечет ограничение конкуренции по производителю лекарственных средств и их дистрибьюторов;

2. Указав в Лотах открытого аукциона вспомогательные вещества, входящие в состав лекарственных препаратов Заказчик вышел за рамки своей компетенции определенной федеральным законодательством и ограничил конкуренцию по производителю лекарственных средств и их дистрибьюторов;

3. Указание в Лотах требований об общих сроках годности влечет за собой необоснованное предоставление преференций для избранных Торговых наименований или групп Торговых наименований.

Таким образом, организатором и Заказчиком открытых аукционов на право заключения государственных контрактов на закупку лекарственных средств «ДЛО 2009-4», «ДЛО 2009-5», «ДЛО 2009-6» в рамках исполнения федеральной программы ДЛО, при проведении размещения заказа нарушены:

1. Статья 34 Закона о размещении заказов;

2. Статья 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель не согласился с требованиями технического задания аукционной документации и обжаловал их в соответствии с Законом о размещении заказов.

Заявитель о месте и времени рассмотрения жалоб уведомлен надлежащим образом, на рассмотрение не явился. Комиссия считает возможным рассмотрение жалоб в отсутствие Заявителя.

Представители Заказчика в обосновании своих доводов указывают, что требования технического задания аукционной документации обоснованны и правомерны, доводы жалоб Заявителя считают несостоятельными, так как:

1. Ссылка Заявителя на письмо от 31.10.2007 года № 16811-АП/Д04/8035-ВС/ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ в рамках программы дополнительного обеспечения», которое рекомендует субъектам Российской Федерации осуществлять размещение заказов на поставку лекарственных средств по международным непатентованным наименованиям (далее – МНН) не состоятельна. Указанное письмо не зарегистрировано в Минюсте следовательно носит рекомендательный характер.

2. Указание наряду с торговым наименованием вспомогательных веществ, входящих в состав лекарственных средств, не ведет к ограничению конкуренции как считает Заявитель. Ссылка на то, что при включении в техническое задание вспомогательных веществ лекарственных препаратов Заказчик вышел за рамки своей компетенции не правомерно. Так как в соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что 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. Указав вспомогательные вещества, Заказчик исполнил требование закона, определив тем самым качественные характеристики предоставляемого товара.

ДЛО предусмотрена государственной программой, на которую финансирование осуществляется за счет средств федерального бюджета. В свою очередь статья 4.1 федерального закона от 17.07.1999 N 178-ФЗ (ред. от 22.12.2008) «О государственной социальной помощи» к полномочиям Российской Федерации в области оказания государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг, переданных для осуществления органам государственной власти субъектов Российской Федерации, относятся следующие полномочия по организации обеспечения граждан, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 № 178-ФЗ, лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов:

1) организация размещения заказов на поставки лекарственных средств, изделий медицинского назначения, а также специализированных продуктов лечебного питания для детей-инвалидов (далее в настоящей статье - лекарственные средства);

2) заключение по итогам размещения государственных заказов на поставки лекарственных средств соответствующих государственных контрактов;

3) организация обеспечения населения лекарственными средствами, закупленными по государственным контрактам.

Во исполнении федерального закона в Вологодской области на Департамент здравоохранения области, постановлением Правительства Вологодской области от 06.11.2007 № 1508, возложено осуществление переданных Российской Федерацией для осуществления органам государственной власти субъектов РФ полномочий по организации обеспечения граждан, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги. Таким образом, к функциям органов исполнительной власти субъектов РФ отнесены не только функции надзора и контроля.

Кроме того, Заявитель в своей жалобе указывает, что государственный заказчик вправе определять только дозировку МНН лекарственной формы, количество лекарственных форм в индивидуальной упаковке и общее количество индивидуальных упаковок, при этом делает ссылку на Приказ Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 № 665. Однако, указанное письмо утверждает только Перечень лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи.

3. Департамент здравоохранения Вологодской области относит срок годности к качественным характеристикам и потребительским свойствам товара, следовательно, в соответствии с законодательством о размещении заказов, устанавливая данные требования в аукционной документации – право Заказчика.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов в целях полного, всестороннего рассмотрения жалоб и изучения обстоятельств дела в соответствии с пунктом 3.31 административного регламента, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379 в ходе рассмотрения жалобы объявляет перерыв до 12 марта 2009 года 14 часов 00 минут по адресу: г. Вологда, ул. Пушкинская, 25-125.

После перерыва рассмотрение жалоб состоится в назначенное время.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, оригиналы аукционной документации, выслушав заявления и объяснения представителей Заказчика, пришла к следующему выводу.

Согласно представленным документам извещение о проведении открытого аукциона и аукционная документация размещена в установленные сроки на официальном сайте.

В соответствии с приказом от 06.02.2009 № 91 создана комиссия для осуществления функций по размещению государственных заказов в целях реализации федеральной программы ДЛО в части лекарственного обеспечения населения Вологодской области во втором квартале 2009 года путем проведения аукциона.

Состав комиссии утвержден приказом начальника департамента здравоохранения Вологодской области Колинко А.А.

от 06.02.2009 № 91 в количестве 9 человек. В соответствии со ст. 7 Закона о размещении заказов число членов должно быть не менее чем пять человек. Комиссия правомочна осуществлять функции, предусмотренные частями 6-8 настоящей статьи, если на заседании комиссии присутствует не менее пятидесяти процентов общего числа ее членов.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов установила следующее:

1. Доводы заявителя о несоблюдении заказчиком требований письма Минэкономразвития РФ, Минздравсоцразвития РФ, ФАС России от 31.10.2007 года № 16811-АП/Д04/8035-ВС/ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ в рамках программы дополнительного обеспечения» комиссией не принимаются. Названное письмо не отвечает требованиям Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.08.1997 № 1009, приказа Минюста РФ от 04.05.2007 № 88, поскольку в этой части акт издан во исполнение федерального закона и содержит норму, рассчитанную на неоднократное применение, однако издан в форме письма и не зарегистрирован в Минюсте РФ. Следовательно, письмо носит рекомендательный характер, несоблюдение изложенного в нем мнения не может свидетельствовать о нарушении порядка проведения аукциона, регламентированного Законом о размещении заказов.

При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", таким образом, прописав в аукционной документации «торговое наименование ... «или эквивалент» Заказчик выполнил требования части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов.

2. Вывод Заявителя о том, что указание вспомогательного вещества, входящего в состав лекарственных препаратов ограничивает конкуренцию, Комиссией не принимается. По устному требованию Комиссии Департамент здравоохранения Вологодской области по лотам №№ - 9, 16 по программе «ДЛО 2009-4», № 16 - «ДЛО 2009-5», №№ 1, 18 - «ДЛО 2009-6» представил перечень производителей лекарственных препаратов, которые могут быть участниками открытого аукциона, соответственно являются потенциальными поставщиками, контрагентами по государственному контракту. Согласно, представленного перечня, имеется два и более производителя (не считая дистрибьюторов), что позволяет говорить о наличии развитой конкуренции на товарном рынке производства и поставки необходимых заказчику медикаментов. Признаков ограничения конкуренции в действиях Заказчика установить не представляется возможным. Кроме того, в своей жалобе Заявитель делает ссылку на Приказ от 17.02.2006 № 97 «О порядке выписывания лекарственных средств отдельным категориям граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи, в рамках реализации дополнительного лекарственного обеспечения» который утратил силу в связи с изданием Приказа Минздравсоцразвития РФ от 12.02.2007 N 110, вследствие чего не может быть принят Комиссией во внимание.

3. Заявитель в обосновании своих доводов не представил ссылки на нормативно-правовые акты, которые содержат указание государственным заказчикам при установлении срока годности лекарственных препаратов закупаемых по программе ДЛО запрет на установление в документации требований по общему сроку годности. Заказчик срок годности лекарственных средств относит к качественным характеристикам и потребительским свойствам товара. В соответствии с частью 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, связываемые с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Таким образом, жалоба необоснованна.

Комиссией по контролю в сфере размещения заказов в соответствии с положениями ст. 17 Закона о размещении заказов проведена внеплановая проверка по размещению вышеуказанного заказа, в ходе которой нарушений требований законодательства о размещении заказов не установлено.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, в соответствии с частями 6, 8 статьи 60, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобы ООО «АРГО» необоснованной.

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

Председатель комиссии

А.И. Сазонов

Члены комиссии:

С.В. Осипов  
Н.В. Мерзлякова  
Л.Н. Хитрина  
Е.А. Сулова