

Решение № 03-10.1/277-2012

о признании жалобы необоснованной

27 сентября 2012г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Медицинская компания «Фармэкс» (далее – Заявитель) на действия заказчика – бюджетное учреждение здравоохранения Омской области «Клинический онкологический диспансер» (далее – БУЗОО «КОД», Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200022712000251) на поставку препаратов для лечения критических состояний в отделении реанимации-анестезиологии (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей Заказчика: <...> (доверенность № 3 от 12.01.2012), <...> (доверенность № 2 от 15.08.2012), <...> (доверенность № 4 от 26.09.2012), <...> (доверенность № 7 от 12.01.2012);

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 10728 от 20.09.2012) на положения документации об открытом аукционе.

Заявитель просит признать данные положения документации об открытом аукционе нарушающими часть 2.2 статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федерального закона «О размещении заказов») и аннулировать открытый аукцион.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-5602 от 21.09.2012) Заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 10889 от 25.09.2012), изучив которые Комиссия установила, что 13.09.2012 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru Заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона с начальной (максимальной) ценой договора – 2 987 650 руб. и

документацию об открытом аукционе.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе от 28.08.2012 следует, что для участия в открытом аукционе была подана единственная заявка.

3. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные материалы и пояснения представителей Заказчика, Комиссия признала жалобу Заявителя **необоснованной**, исходя из следующего.

Согласно части 2.2 статьи 10 Федерального 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**.

Одновременно Комиссия отмечает, что на момент проведения данного открытого аукциона предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) Правительством Российской Федерации не установлено.

Частью 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) указанного Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом 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.

Аналогичные требования к содержанию документации об аукционе предусмотрены пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

При этом частью 2.1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что в случае, если предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка **лекарственных средств**, в документации об открытом аукционе в электронной форме **должно содержаться** указание их **международных непатентованных наименований** или при отсутствии таких наименований

химических, группировочных наименований лекарственных средств, за исключением случая, предусмотренного [частью 2.2](#) настоящей статьи.

В соответствии с требованиями части 2 статьи 34, части 2.1 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» в Приложении № 1 к аукционной документации (далее – Приложение № 1) Заказчик включил 9-ть позиций закупаемых лекарственных препаратов с указанием их **международных непатентованных наименований** (далее – МНН) (за исключением позиций №№ 2, 3 4 и 5, не имеющих МНН), а также функциональных (потребительских) и качественных характеристик данных препаратов, единиц измерения и количества.

Заявитель в жалобе указал, что в состав лота включены лекарственные препараты (позиции № 1, 2, 3, 4, 5, 7, 8), имеющие уникальный состав, указывающий на конкретные торговые наименования (далее – ТН) и не имеющие эквивалентов, что, по мнению Заявителя, является нарушением части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов».

Вместе с тем, Комиссия изучив Приложение № 1, считает, что при отсутствии утвержденного Правительством Российской Федерации предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (в понятии части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов»), включение Заказчиком в один предмет торгов лекарственных препаратов с указанием исключительно их МНН и химических наименований, не является нарушением части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов».

4. При рассмотрении жалобы Комиссия не ограничена ее доводами, в силу пункта 3.32 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073 (далее - Административный регламент), проверяет размещение заказа в полном объеме.

В результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» Комиссия установила следующее:

4.1. На заседании Комиссии представители Заказчика согласились с утверждением Заявителя о том, что по всем позициям закупаемых препаратов с характеристиками, установленными в Приложении № 1, соответствует по одному препарату единственного торгового наименования, которые, согласно пояснениям представителей Заказчика, обладают именно такими характеристиками, необходимыми для лечения критических состояний пациентов в отделении реанимации - анестезиологии БУЗОО «КОД».

Комиссия отмечает, что исходя из анализа положений части 2 статьи 34, пункта 1

части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» следует, что потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

По мнению Комиссии, Федеральным законом «О размещении заказов» не предусмотрено каких-либо ограничений по включению в документацию об открытом аукционе требований к товару, являющихся значимыми для заказчика.

Вместе с тем, Комиссия считает, что объединение в один лот нескольких лекарственных препаратов с характеристиками, указывающими исключительно на один препарат конкретного ТН и единственного производителя, нарушает часть 3.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов», согласно которой документация об аукционе **не может содержать требования к товару**, если такие требования влекут за собой **ограничение количества участников размещения заказа**. Подтверждением вышеуказанного вывода Комиссии может служить единственная заявка, поданная на участие в данном открытом аукционе.

4.2. В соответствии с требованиями части 1 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. Под **гражданско-правовым договором** бюджетного учреждения на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях настоящего Федерального закона понимается **договор**, заключаемый от имени **бюджетного учреждения**.

В данном размещении заказа Заказчиком выступает **бюджетное учреждение** здравоохранения Омской области «Клинический онкологический диспансер».

В нарушение указанной нормы Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе содержит проект **государственного контракта**.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктами 5.5, 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, пунктами 3.35 и 3.37 Административного регламента, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Медицинская компания «Фармэкс» на действия заказчика – БУЗОО «КОД» при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200022712000251) на поставку препаратов для лечения критических состояний в отделении реанимации-анестезиологии.

2. Признать в действиях БУЗОО «КОД» нарушение требований части 1 статьи 9, части 3.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать БУЗ ОО «КОД», его единой комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/277-2012

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

27 сентября 2012 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Медицинская компания «Фармэкс» на действия заказчика – бюджетное учреждение здравоохранения Омской области «Клинический онкологический диспансер» (далее – БУЗОО «КОД») при проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0352200022712000251) на поставку препаратов для лечения критических состояний в отделении реанимации-анестезиологии (далее – открытый аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки 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 – Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в действиях БУЗОО «КОД» нарушение требования части 1 статьи 9, части 3.1 статьи 34 указанного Федерального закона,

на основании своего Решения от 27.09.2012 № 03-10.1/277-2012, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 указанного Федерального закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «КОД» и его единой комиссии в срок до 10.10.2012:

- отменить протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от

24.09.2012 и протокол подведения итогов от 25.09.2012;

- аннулировать открытый аукцион (№ 0352200022712000251).

2. Оператору электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» **обеспечить возможность** исполнения БУЗОО «КОД» и его единой комиссией действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Оператору электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер», БУЗОО «КОД» и его единой комиссии проинформировать Омское УФАС России об исполнении пунктов 1-2 настоящего предписания **в срок до 12.10.2012** с приложением подтверждающих документов.