

РЕШЕНИЕ

«11» декабря 2013 года

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя комиссии: Стельмах С.В. – заместителя руководителя
Кемеровского УФАС России;

Членов Комиссии: Лыжина Д.А. - начальника отдела государственного
и муниципального заказа;

Романовой К.Е.- ведущего специалиста-эксперта
отдела государственного
и муниципального заказа;

Вагас М.А. - старшего государственного инспектора
отдела государственного
и муниципального заказа;

при участии:

- <...>- представителя МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5, по доверенности;

- представители ООО «ПротексФарм» надлежащим образом уведомлены о дате, времени и месте рассмотрения, в заседание не явились, направили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей,

рассмотрев дело № 421/З-2013, возбужденное по признакам нарушения Заказчиком - МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» – законодательства о размещении заказов, и 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 по тексту – ФЗ № 94-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия

(бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России № 498 от 24 июля 2012 г.,

УСТАНОВИЛА:

04.12.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба ООО «ПротексФарм» (вх. № 2593э от 04.12.2013 г.) на действия заказчика – МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» при проведении запроса котировок № 013930009113000118 на поставку антибактериальных препаратов на 2014 г. для нужд МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5».

Заявитель указывает, что в извещении о проведении запроса котировок требования к лекарственным средствам по позиции № 8 МНН Цефтазолин фозамил соответствует только один зарегистрированный и выпускаемый на территории Российской Федерации лекарственный препарат Зинforo. По мнению заявителя, объединив указанные препараты в один лот заказчиком нарушен пункт 2 постановления 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 МНН или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями».

Кроме того, по мнению заявителя, по позиции № 2 МНН Имипенем+Циластатин заказчик предъявил дополнительные требования к упаковке товара **ПОДДОНЫ ПЛАСТИКОВЫЕ ОБТЯНУТЫЕ ПЛЕНКОЙ**, что ограничивает количество участников размещения заказа и противоречит требованиям части 3.1 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ. Следовательно, объединение в один лот вышеназванных препаратов ограничивает количество участников размещения заказа.

В процессе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки порядка проведения запроса котировок № 013930009113000118 на поставку антибактериальных препаратов на 2014 г. для нужд МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» Кемеровским УФАС России установлено:

27.11.2013г. на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru/> МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» было размещено извещение при проведении запроса котировок № 013930009113000118 на поставку антибактериальных препаратов на 2014 г. для нужд МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5».

Извещение о проведении запроса котировок подписано главным врачом МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» <...>.

Согласно части 3.1. статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ **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.

Соответствующая норма не может быть применена к положениям **извещения о проведении запроса котировок**. По указанной причине Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности жалобы в части ссылок на нарушение со стороны заказчика требований части 3.1 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ. В том числе, к такому выводу комиссия Кемеровского УФАС России приходит в связи с тем, что законодательством о размещении заказов не установлен запрет на включение в один лот уникальных лекарственных средств, по МНН которых зарегистрировано только одно торговое наименование.

Поскольку предметом рассматриваемого запроса котировок являются лекарственные препараты (антибактериальные препараты), то объединение в один лот функционально связанных между собой препаратов не нарушает требований законодательства о размещении заказов.

В документации не содержится сведений о том, что участниками аукциона могут быть только производители. Отсутствие у потенциального участника аукциона возможности поставки препаратов, требуемых заказчиком, не является основанием для признания действий заказчика нарушающими требования законодательства о размещении заказов, поскольку не приводят к выводу о том, что ограничивают круг потенциальных участников размещения заказа: производителей и фармацевтических компаний с соответствующими способами размещения заказа.

В материалах дела присутствуют сведения о том, что по позициям №№ 1 и 2 технического задания данного размещения имеются несколько лекарственных препаратов с различными торговыми наименованиями, производимыми несколькими производителем. На российском рынке лекарственных препаратов присутствуют дистрибьютеры, иные оптовые и розничные продавцы, которые могут поставить запрошенный заказчиком товар.

На участие в данном запросе котировок было подано 2 (две) котировочные заявки, что дополнительно свидетельствует об отсутствии ограничения круга участников данного размещения заказа.

Согласно пунктам 2, 16 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» под международным непатентованным наименованием лекарственного средства понимается наименование фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения; фармацевтические субстанции - лекарственные средства в виде действующих веществ биологического, биотехнологического, минерального или химического происхождения, обладающие фармакологической активностью, предназначенные для производства, изготовления лекарственных препаратов и определяющие их эффективность.

Таким образом, лекарственные препараты, входящие в состав одной группы по международному непатентованному наименованию, имеют схожий состав и область применения, что делает их взаимозаменяемыми. Вместе с тем это не

исключает наличие различий и особенностей в применении лекарственных препаратов с одним и тем же международным непатентованным наименованием, что определяется инструкциями по применению лекарственных препаратов.

В силу положений статей 13, 14, 18, 19 Федерального закона от 12.04.2010г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» вводимые в гражданский оборот на территории Российской Федерации лекарственные препараты подлежат экспертизе и государственной регистрации, соответственно, информация о медицинском применении препарата, указанная в инструкции, носит достоверный характер и могла учитываться заказчиком при определении своих потребностей в лекарственных препаратах с определенными свойствами и способом применения и в формировании документации об аукционе.

В связи с этим включение в документацию требований к лекарственным препаратам было направлено на удовлетворение потребностей лечебного учреждения в лекарственных препаратах, имеющих определенные характеристики, что в данном случае имеет принципиальное значение для лечения больных.

Заявитель жалобы, перечислив препараты по позициям №№ 2 и 8 и их характеристик, указав, что требования заказчика к характеристикам препаратов влекут ограничение количества участников размещения товаров, вместе с тем, не указав, какие конкретно изложенные в техническом задании требования к товару, влекут ограничение количества участников размещения заказов, поскольку упоминает только на наличие в комплекте с препаратом по позиции № 2 МНН Имепенем+Циластатин необоснованных требований к упаковке товара (поддоны пластиковые обтянутые пленкой). Ни ФЗ № 94-ФЗ, ни иные нормативные акты не содержат понятия «ограничение участников размещения заказа» и не указывают какие именно дополнительные требования к товару, могут повлечь такие ограничения.

Размещение заказа предполагает удовлетворение, в том числе нужд государственных учреждений, под которыми статья 3 ФЗ № 94-ФЗ понимает обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями, бюджетными учреждениями субъектов Российской Федерации (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений.

Таким образом, в конкретной ситуации предмет лота должен формироваться в соответствии с потребностями бюджетного учреждения. По мнению Комиссии Кемеровского УФАС России, достижение таких целей как экономия бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, достигается исключительно путем реализации прямых запретов на те или иные действия.

Прямых запретов на включение в предмет лота лекарственного препарата с конкретными характеристиками, обусловленными их клиническим применением и наибольшим терапевтическим эффектом, действующее законодательство не содержит.

Требования к лекарственным препаратам как условие участия в аукционе были

адресованы неограниченному кругу потенциальных участников размещения заказа на поставку лекарственных средств.

Исходя из положения части 1 статьи 1 ФЗ № 94-ФЗ, в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Поэтому включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах, в том числе заявителю данной жалобы – ООО «ПротексФарм».

Техническая характеристика к лекарственному препарату по позиции № 2 МНН Имепенем+Циластатин содержит в себе требования к упаковке товара (поддоны пластиковые обтянутые пленкой), которая указывает на то, что в комплекте с препаратами будут поддоны. Данная характеристика не устанавливает требования к форме и дозировке препарата.

Кроме того, как уже указывалось выше основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, требование документации к характеристике лекарственного препарата, определенной инструкцией по его применению и отвечающее нуждам заказчика, не противоречит части 2 и части 3.1 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ, а доводы ООО «ПротексФарм» об установлении требований к товару, ограничивающее количество участников размещения заказов, являются необоснованными.

Кроме того, все позиции товара настоящего запроса котировок являются антибактериальными препаратами, то есть принадлежат к одной группе лекарственных препаратов, и включение их в один лот не противоречит действующему законодательству.

В разделе извещения о проведении запроса котировок «Наименование, характеристики и количество поставляемых товаров» при проведении запроса котировок № 013930009113000118 на поставку антибактериальных препаратов на 2014 г. для нужд МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» заказчиком были установлены требования к поставляемым лекарственным препаратам, в том числе характеристики таких препаратов:

№ п/п	Код ОКПД	МНН	Лекарственная форма, упаковка, дозировка (полная)	Ед. изм.	Кол-во
1	2423452	Цефоперазон+ (Сульбактам)	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1 г+1 г - флаконы - пачки картонные	фл	300
			порошок для приготовления раствора для инфузий 500 мг+500 мг флаконы вместимостью 20 мл -10-№1 -		

2	2423471	Имипенем+Циластатин	поддоны пластиковые обтянутые пленкой. ДВ: стерильный имипенем (эквивалент безводного тиенамицина формамида моногидрата) - 500 мг и стерильный циластин натрия (эквивалент безводной кислоты) - 500 мг. Вспомогательное вещество: стерильный натрия гидрокарбонат (эквивалент безводного компонента) -20 мг.	уп	2
3	2423475	Левифлоксацин	раствор для инфузий 5 мг/мл, 100 мл № 1 - флаконы - пачки картонные. Вспомогательные вещества: натрия хлорид 9мг, хлористоводородная кислота 1,2 -1,6мг, натрия гидроксид - 0-0,3мг, вода для инъекций до 1мл. Срок годности 3 года.	фл	72
4	2423475	Амоксициллин+ (Клавулановая кислота)	порошок для приготовления раствора для внутривенного введения 1 г+200 мг - флаконы (5) - пачки картонные	уп	40
5	2423475	Ампициллин	порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 500 мг - флаконы	фл	1000
6	2423475	Ципрофлоксацин	раствор для инфузий (в РУ - раствор для внутривенного введения) 2 мг/мл, 1 шт., 100 мл - флаконы полиэтиленовые - пакеты полипропиленовые - пачки картонные	уп	100
7	2423475	Ванкомицин	лиофилизат для приготовления раствора для инфузий 1 г - флаконы - пачки картонные	фл	200
8	2423475	Цефтаролин фозамил	Порошок для приготовления раствора для инфузий 600 мг 20 мл № 10 фл.	уп	1

Представителем заказчика были даны пояснения, согласно которым техническое задание формируется на основе потребности медицинского учреждения в тех или иных препаратах. Также в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представителем заказчика Горелкиной В.И. были даны пояснения о том, что по ее мнению ею ошибочно было включено в состав одного лота извещения о проведении запроса котировок требований к препарату Цефтаролин фозамил как размещенное в противоречии с требованиями части 2.2 статьи 10 ФЗ № 94-ФЗ.

Частью 2.2 статьи 10 ФЗ №94-ФЗ установлено, что 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. Комиссия кемеровского УФАС России устанавливает нарушения в действиях заказчика требований части 2.2. статьи 10 ФЗ № 94-ФЗ и признает жалобу в указанной части обоснованной.

Руководствуясь статьями 17, 60 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПротексФарм» на действия заказчика – МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» при проведении запроса котировок № 013930009113000118 на поставку антибактериальных препаратов на 2014 г. для нужд МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» **частично обоснованной** (в части нарушения требований части 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»).
2. Признать МБЛПУ «Городская клиническая больница № 5» нарушившим требования части 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».
3. Выдать предписание об устранении нарушений требований законодательства.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии

Д.А. Лыжин

К.Е. Романовой

М.А. Вагас