

РЕШЕНИЕ

08 июня 2011 г.

г. Анадырь

Резолютивная часть решения оглашена 06.06.2011 г.

Полный текст решения изготовлен 08.06.2011 г.

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 2/05–19/11 по признакам нарушения государственным заказчиком - Департаментом социальной политики Чукотского автономного округа (далее – Заказчик), место нахождения: 689000, Чукотский автономный округ г. Анадырь, ул. Отке, дом 3 и уполномоченным органом - Управление государственного заказа Чукотского автономного округа (далее Уполномоченный орган), место нахождения: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, дом 2 требований, установленных частью 3 статьи 17 «запрещается 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» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чукотское УФАС России 21 апреля 2011г. поступило письмо ФАС России от 20.04.2011 № АК/14663 «О нарушениях при закупках инсулинов» с приложением на 19 листах в 1 экземпляре (далее по тексту - Материалы). В Материалах содержалась информация, что в ряде субъектов Российской Федерации в 2011 году были проведены государственные закупки инсулинов с нарушением нормативно - правовых актов регулирующих данный вид закупок, так включение в состав одного лота различных торговых наименований разных производителей ограничивает конкуренцию на торгах, так как влечет невозможность производителей и поставщиков инсулинов, а также большего числа дистрибьюторов участвовать в таких аукционах. В графе субъекты Российской Федерации значится Чукотский автономный округ, номер аукциона 0188200000611000005.

В ходе рассмотрения поступивших Материалов было установлено, что уполномоченным органом - Управление государственного заказа Чукотского автономного округа, для нужд государственного заказчика - Департамента социальной политики, место нахождения: Чукотского автономного округа, был проведен открытый аукцион в электронной форме среди субъектов малого предпринимательства на право заключить государственный контракт на поставку лекарственных препаратов для обеспечения больных сахарным диабетом в период с 01.02.2011 года по 25.02.2011 года. Проведение данного аукциона подтверждается информацией размещенной на сайте www.zakupki.gov.ru и электронной площадке www.sberbank-ast.ru. В разделе документация об открытом аукционе в электронной форме в пункте Техническое задание содержатся перечень, описание и объемы подлежащих поставке товаров:

№ п/п	Наименование		Лекарственная форма, форма выпуска, упаковка	Описание препаратов	лекарственных Ед.изм	Кол-во
	лекарственных препаратов МНН	Торговое				
1.	Инсулин растворимый (человеческий генно-инженерный)	Актрапид пенфилл	Раствор инъекций МЕ/мл/3 мл № 5 картриджи, упаковки ячейковые контурные - пачки картонные	Препарат биосинтетического человеческого инсулина короткого действия. Начало действия - через 30 мин после подкожного введения. Максимальный эффект развивается в промежутке между 1 ч и 3 ч после введения. Продолжительность действия - 8 ч. Профиль действия инсулина является приблизительным: зависит от дозы препарата и отражает индивидуальные особенности. Препарат является нейтральной суспензией биосинтетического человеческого инсулина, состоящей из изофан-инсулина. Биосинтетический человеческий инсулин изготовлен с помощью технологии получения рекомбинантной ДНК при использовании дрожжевых клеток в качестве продуцирующего организма. Препарат является монокомпонентным очищенным	80	
2.	Инсулин изофан (человеческий генно-инженерный)	Протофан пенфилл	Суспензия инъекций ЕД/мл/3 мл № 5 картриджи, упаковки ячейковые контурные - пачки картонные	Для человека. Внутри гильзы находится стеклянный шарик, служащий для однородного распределения белых частиц инсулина. Когда Вы несколько раз	80	

3.	Инсулин гларгин	Лантус	<p>Раствор для введения ЕД/мл/3 мл 5, картриджи</p>	<p>переворачиваете Пенфилл вверх и вниз, жидкость становится мутновато-белой и однородной. <i>Профиль действия</i> при подкожной инъекции (приблизительные цифры): начало действия через 1.5 часа, максимальный эффект: от 4 до 12 часов, продолжительность действия: 24 часа.</p> <p>Инсулин длительного и сверхдлительного действия. Инсулин гларгин является аналогом человеческого инсулина. Отличается низкой растворимостью в нейтральной среде. В составе препарата Лантус он полностью растворим, что обеспечивается кислой средой раствора для инъекций (pH=4). После введения в подкожно-жировую клетчатку раствор вследствие своей кислотности вступает в реакцию нейтрализации с образованием микропреципитатов, из которых постоянно высвобождаются небольшие количества инсулина гларгина, обеспечивая плавный (без пиков) профиль кривой "концентрация-время", а также большую продолжительность действия препарата. Параметры связывания с инсулиновыми рецепторами инсулина гларгина и человеческого инсулина очень близки. Инсулин гларгин обладает биологическим действием аналогичным эндогенному инсулину. Наиболее важным действием инсулина является регуляция метаболизма глюкозы. Уп. Инсулин и его аналоги снижают содержание глюкозы в крови, стимулируя потребление глюкозы периферическими тканями (особенно скелетной мускулатурой и жировой тканью), а также ингибируя образование глюкозы в печени (глюконеогенез). Инсулин подавляет липолиз в адипоцитах и протеолиз, одновременно усиливая синтез белка. Увеличенная продолжительность действия инсулина гларгина непосредственно обусловлена низкой скоростью его абсорбции, что позволяет применять препарат 1 раз/сут. Начало действия в среднем - через 1 ч после п/к введения. Средняя продолжительность действия - 24 ч, максимальная - 29 ч. Характер действия инсулина и его аналогов (например, инсулина гларгина) во времени может существенно изменяться как у разных пациентов, так и у одного и того же пациента. Длительность действия препарата Лантус обусловлена его введением в подкожно-жировую клетчатку. Гипогликемический препарат. Понижает концентрацию глюкозы в крови, повышает толерантность</p>	80
4.	Метформин	Метформин-рихтер(или	Таблетки покрытые оболочкой. 500 мг №	<p>периферических тканей. Нормализует липидный профиль</p>	105

		эквивалент)	60	плазмы крови у больных инсулинонезависимым сахарным диабетом. Стабилизирует или уменьшает массу тела. Применяется для лечения сахарного диабета 2-го типа при неэффективности диетотерапии. Пероральный гипогликемический препарат из группы производных сульфонилмочевины II поколения, который отличается от аналогичных препаратов наличием N-содержащего гетероциклического кольца с эндоциклической связью.	
5.	Гликлазид	Диабетон МВ (или эквивалент)	таблетки покрытые оболочкой 30 мг № 60	Препарат снижает уровень глюкозы в крови, стимулируя секрецию инсулина б-клетками островков Лангерганса. Гликлазид обладает антиоксидантными свойствами: снижает уровень липидных пероксидов в плазме, повышает активность эритроцитарной супероксиддисмутазы	105

Перечисленные лекарственные препараты были включены в состав одного лота (Лот № 1).

В ходе рассмотрения дела 2/05-19/11 и на основании представленных Комиссии письменных пояснений Заказчиком и Уполномоченный орган утверждалось, что лекарственные препараты, включенные в состав открытого аукциона в электронной форме, связаны между собой функционально, поскольку именно указанные в техническом задании препараты необходимы для обеспечения (лечения) больных сахарным диабетом. Согласно Анатомо-терапевтическо-химической классификации (АТХ) по перечню жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2011 год, утвержденному распоряжением Правительства Российской Федерации от 11.11.2010 № 1938-р указанные препараты предназначены для лечения сахарного диабета и относятся к одной фармакологической группе.

При проведении анализа данного распоряжения Правительства РФ Комиссией установлено, что в выше названом распоряжении, указываются жизненно необходимые и важнейшие лекарственные препараты на 2011 год для обеспечения государственного регулирования цен на данные лекарственные препараты. В таблице указаны следующие разделы: код АТХ, анатомо-терапевтическо - химическая классификация (АТХ), лекарственные препараты, лекарственные формы, о том, что препараты, предназначенные для лечения сахарного диабета, относятся к одной фармакологической группе, в распоряжении Правительства Российской Федерации от 11.11.2010 № 1938-р об этом ничего не сказано, но такой вывод сделать можно, судя потому, что разновидности инсулинов находятся под одной начальной аббревиатурой код АТХ – А10 и заголовком «препараты для лечения сахарного диабета», но вывод о функциональной связи препаратов находящихся в одной фармакологической группе сделанный Заказчиком и Уполномоченный орган не подкреплен дополнительными доказательствами, кроме декларативного заявления.

Вывод Заказчика и Уполномоченного органа о взаимосвязи указанных лекарственных препаратов основанный на том, что указанные препараты включены в одну группу – средства для лечения сахарного диабета в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи (далее - Перечень), утвержденным приказом Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 № 665, также не подкреплен дополнительными доказательствами, так как согласно приказу Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 № 665 в разделе «XXIII Гормоны и средства, влияющие на эндокринную систему. Неполовые гормоны, синтетические субстанции и антигормоны. Средства для лечения сахарного диабета» идет перечисление различных видов инсулинов отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи. Выводы, сделанные Заказчиком и Уполномоченным органом на основании данного перечня о взаимосвязи инсулинов не доказывают их функциональную связь.

Ссылки Заказчика и Уполномоченного органа на приказ Минздравсоцразвития РФ от 20.11.2006 № 766, где в табличном разделе: *фармакотерапевтическая группа*, указаны инсулины и средства для лечения сахарного диабета, т.е. препараты медицинской помощи больным с сахарным диабетом (при оказании специализированной помощи) подтверждают лишь тот факт, что данные препараты предназначены **для лечения внутренних болезней человека**.

Законодатель определил лекарственные препараты (инсулины) к одной номенклатурной группе: п. 52 «Средства, влияющие на процессы обмена, препараты гормональные» в соответствии с приказом Министерства экономического развития РФ от 01.12.2010 № 601 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков». Данный приказ лишь систематизировал перечень названий, терминов, категорий, употребляемых в какой-либо отрасли науки, техники. Вступая в законную силу приказ Министерства экономического развития РФ от 01.12.2010 № 601 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» не отменял и не вносил изменения в ранее данные разъяснения изложенный в письме Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Приказ Министерства экономического развития РФ от 01.12.2010 № 601 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» определил понятие одноименности товаров, одноименности работ, одноименности услуг **при проведении двумя и более заказчиками**, уполномоченными органами осуществляющих размещение заказов на поставки одноименных товаров в соответствии со статьей 6 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о размещении заказов), а также **при размещении заказов путем запроса котировок** в соответствии с частью 3 статьи 42 Закона о размещении заказов, «Заказчик, уполномоченный орган не вправе осуществлять путем запроса котировок размещение заказа на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму более чем пятьсот тысяч рублей в течение квартала».

При проведении открытого аукциона в электронной форме, согласно распоряжению Правительства Российской Федерации от 17 декабря 2009 г. № 1996-р применяются положения Главы 3.1. «Размещение заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме» Закона о размещении заказов, в данной главе нет положений учета одноименности товара, одноименности работ, одноименности услуг, при формировании лота и проведении открытого аукциона в электронной форме, а также ссылок на другие положения Закона о размещении заказов о применении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков.

В соответствии с заявкой на организацию и проведение открытых аукционов в электронной форме, при формировании лота Уполномоченным органом отнесены следующие наименования лекарственных препаратов:

№	Наименование препаратов	лекарственных	Лекарственная форма, форма выпуска	форма, форма, ЕД, ЮМ	Кол-во
	мнн	Торговое			
1	Инсулин растворимый (человеческий генно-инженерный)	Актрапид пенфилл	Раствор для инъекций НММЕ/мл/3 упаковки картонные	100 мл № 5 картриджи, контурные пачки	80
2	Инсулин изофан (человеческий генно-инженерный)	Протафан пенфилл	Суспензия для инъекций НМЕД/мл/3 упаковки ячейковые контурные	100 мл № 5, картриджи, контурные пачки	80
3	Инсулин гларгин	Лантус	Раствор для п/к введения	Ун. 100 ЕД/мл/3 мл № 5, картриджи	80
4	Мстформин	Метформин-рихтер (или эквивалент)	Таблетки покрытые оболочкой, 500 мг №60	Ун.	105
5	Гликлазид	Диабетон (или эквивалент)	Покрытые оболочкой 30 мг № 60	Ун.	105

На вопрос Комиссии применяются ли указанные лекарственные препараты одновременно или по средствам определенного лечебного цикла с поочередным введением Инсулина - растворимого, Инсулина - изофана, Инсулина – гларгина, представителя Заказчика был дан отрицательный ответ.

Согласно информации размещенной в сети «Интернет», сайт <http://www.risnet.ru> (Энциклопедия лекарств и товаров аптечного ассортимента)

Инсулин растворимый: инструкция и применение: раздел

Взаимодействие

Фармацевтически несовместим с растворами других лекарственных средств.

Инсулин-изофан инструкция и применение: раздел

Взаимодействие

Фармацевтически несовместим с растворами других лекарственных средств.

Инсулин - гларгин: инструкция и применение: раздел

Взаимодействие

Фармацевтически несовместим с растворами других лекарственных средств.

Инсулин - гларгин не следует смешивать с другими препаратами инсулина или разводить.

Данная информация является подтверждением того, что включенные в состав лота инсулины, не связаны между собой функционально, т.е. это означает, что выполняя свои функции – один лекарственный препарат может обходиться без участия другого, и может самостоятельно функционировать при проведении законченного цикла лечения больного в соответствии с конкретной формой заболевания.

Утверждения Заказчика и Уполномоченного органа, о том, что учитывая тот факт, что перечисленные в лоте лекарственные препараты входят в одну фармакологическую группу, в одну фармакотерапевтическую группу и принадлежат к одной номенклатурной группе позволили сделать Заказчику и Уполномоченному органу вывод, что **Инсулин растворимый, Инсулин-изофан, Инсулин – гларгин** функционально могут быть взаимозаменяемыми друг с другом, и как следствие Уполномоченный орган включил лекарственные препараты (инсулины) в один лот при проведении открытого аукциона в электронной форме без учета разъяснений изложенных в письме Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в ответе на третий вопрос, содержатся требования по вопросу формирования лотов на поставку лекарственных средств, в том числе требование в случае размещения заказа по торговым наименованиям на поставку инсулинов и циклоспоринов формировать отдельный лот по каждому торговому наименованию, являются нарушением части 2.1 статьи 10 Закона о размещении заказов при размещении заказов на поставки товаров 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.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе не может содержать требования к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Согласно пункту 2 раздела 5 «Размещение государственного заказа путем проведения аукциона», приложение к Постановлению Правительства Чукотского автономного округа от 14 апреля 2010 года № 118 «Порядок взаимодействия Управления государственного заказа Чукотского автономного округа и государственных заказчиков Чукотского автономного округа в сфере размещения государственных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд» - Уполномоченный орган разрабатывает извещение о проведении открытого аукциона и документацию об аукционе, утверждает документацию об аукционе, направляет Заказчику для сведения.

Согласно разделу 10 «Ответственность государственных заказчиков и Управления при размещении заказов», приложение к Постановлению Правительства Чукотского автономного округа от 14 апреля 2010 года № 118 «Порядок взаимодействия Управления государственного заказа Чукотского автономного округа и государственных заказчиков Чукотского автономного округа в сфере размещения государственных заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд», «Государственный заказчик и Управление несут ответственность за нарушение законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд в части принятых ими решений».

Таким образом, Уполномоченный орган не осуществил действия, предусмотренные частью 2.1 статьи 10, частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, а также не учел требования при формировании лотов на поставку инсулинов изложенных в письме Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях уполномоченного органа - Управления государственного заказа Чукотского автономного округа нарушения требований предусмотренных частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается 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.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, часть 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.
2. Признать отсутствие в действиях заказчика - Департамента социальной политики Чукотского автономного округа нарушения антимонопольного законодательства.
3. Признать действия уполномоченного органа - Управления государственного заказа Чукотского автономного округа нарушающими антимонопольное законодательство, в части соблюдения требований, установленных частью 3 статьи

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

4. Признать наличие оснований для выдачи Управлению государственного заказа Чукотского автономного округа предписания на устранение допущенных нарушений антимонопольного законодательства.

5. Поскольку действия Управления государственного заказа Чукотского автономного округа содержат признаки состава правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях, передать материалы дела должностному лицу для возбуждения административного производства в отношении должностного лица Управления государственного заказа Чукотского автономного округа.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его

принятия в суд или в арбитражный суд.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1/2/05-19/11

08 июня 2011 г.

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения от 08.06.2011 г. по делу № 2/05-19/11 о нарушении Управлением государственного заказа Чукотского автономного округа, место нахождения: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, дом 2 требований, установленных частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Управлению государственного заказа Чукотского автономного округа в срок до 08.07.2011 года - прекратить нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- провести анализ действий сотрудников Управления государственного заказа Чукотского автономного округа по вопросу формированию лотов на поставку инсулинов.

- при формировании лотов на поставку инсулинов руководствоваться частью 2.1 статьи 10, частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, а также учитывать требования изложенные в письме Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.