

РЕШЕНИЕ № 122-ж/2013

2 апреля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	- начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Долгополовой К.А.	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,
	Воронковой Д.А.	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

в ходе рассмотрения жалобы ООО «ПротексФарм», в присутствии:

- представителей Муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Городская больница № 3» (далее Заказчик);

в отсутствие Администрации Миасского городского округа (Управление Муниципального заказа) (далее уполномоченный орган),

в отсутствие заявителя в связи с заявленным ходатайством № 281 от 28.03.2013 и его представителя,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «ПротексФарм» (далее - Заявитель) на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств (препараты для лечения инфекционных заболеваний) для нужд МБУЗ «Городская больница № 3 (изв. № 0169300035813000161).

Извещение № 0169300035813000161 о проведении Аукциона опубликовано на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 19.03.2013 года (далее извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта — 1 160 080,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 27 марта 2013 в 09:00.

В соответствии с протоколом № 0169300035813000161/58AP рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе представлено 3 заявки с порядковыми номерами: 4591280, 4591344, 4591746.

По мнению Заявителя, в нарушение части 3.1 статьи 34 Федерального закона 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) и статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) Заказчиком в технической части документации указаны дополнительные характеристики и требования к товару, которые ограничивают количество участников размещения заказа. Так, при проведении Аукциона по позиции 3. МНН Ампициллин+сульбактам с заданными характеристиками зарегистрировано 1 торговое наименование — Амписид производства компании Мустафа Невзат Илач Санаи А.Ш. (Турция).

По позиции препарата 11 МНН Цефотаксим. Заказчик указал дополнительное требование к товару в комплекте с растворителем. С заданными характеристиками зарегистрировано 1 торговое наименование Цефобол, производство компании ООО «АБОЛмед», Россия.

Позиция препарата № 13 Технического задания аукционной документации предусматривает поставку лекарственного препарата с МНН Цефепим. Заказчик указал дополнительное требование к товару — наличие растворителя 5 мл. С заданными характеристиками зарегистрировано 1 торговое наименование Максицеф производства компании ООО «Аболмед» (Россия).

По позиции № 15 МНН Цефоперазон+сульбактам Заказчик указал дополнительное требование к товару: наличие в комплекте с растворителем.

При этом из аукционной документации не следует возможность отдельной поставки лекарственных средств и растворителя для инъекций.

Также в нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции Заказчик в единый лот наряду с другими лекарственными препаратами включил препарат, по международному непатентованному наименованию которого зарегистрировано одно торговое наименование (позиция препарата № 7 МНН Амоксициллин + сульбактам, торговое наименование Трифамокс ИБЛ, производства компании Лабораториос Баго С.А., Аргентина).

Согласно пунктам 8, 9 Приказа Минздравсоцразвития РФ от 26.08.2010 № 757н «Об утверждении порядка осуществления мониторинга безопасности лекарственных препаратов для медицинского применения, регистрации побочных действий, серьезных нежелательных реакций при применении лекарственных препаратов для медицинского применения»

В случае, если по результатам мониторинга будет установлено, что применение лекарственного препарата представляет угрозу жизни или здоровью пациентов,

сведения о лекарственном препарате не соответствующий сведениям о лекарственном препарате, содержащимся в инструкции по его применению, Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации принимается решение о приостановлении применения лекарственного препарата, о внесении изменений в инструкцию по применению лекарственного препарата, об изъятии из обращения лекарственного препарата.

Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по результатам мониторинга размещает на своем сайте информацию о принятых решениях о внесении изменений в инструкцию по применению по применению лекарственного препарата, об изъятии его из обращения лекарственного препарата или о возобновлении применения лекарственного препарата.

Однако Заказчик в нарушение данных требований в предмет аукциона включил лекарственное средство Сульцефазон, который запрещен к обороту лекарственных средств на территории Российской Федерации.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, пояснив, что в соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе в электронной форме разрабатывается и утверждается Заказчиком самостоятельно, исходя из своей потребности в товарах, работах или услугах.

Согласно части 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 и т. д.

При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показателей, значения которых не могут изменяться.

В целях соблюдения Законодательства о размещении заказов и руководствуясь нормами Закона о размещении заказов, в МБУЗ «Городская больница № 3» создана комплексно-экспертная комиссия по закупке медикаментов, в ходе работы которой установлены характеристики для препаратов, которые внесены в документацию об аукционе, в том числе:

- МНН Ампициллин+сульбактам (пор. д/р-ра для в/в ив/м вв. 1000мг+500мг в комплект входит вода для инъекций 3,5 мл.);
- МНН Цефотаксим (пор. д/р-ра для в/в ив/м вв. 1,0г в комплекте с растворителем вода для инъекций (ампулы) 5 мл.);
- МНН Цефепим (пор. д/р-ра для в/в ив/м вв. 1,0г в комплекте с растворителем вода для инъекций (ампулы) 5 мл.);
- МНН Цефоперазон+(сульбактам) (пор. д/р-ра для в/в ив/м вв. цефоперазона натриевой соли 1,0г + сульбактама натрия 1,0 г в стеклянных флаконах объемом 20 мл в комплекте с растворителем вода для инъекций (ампулы) 5 мл.).

Также Заказчик вправе самостоятельно принимать решения при формировании лотов на поставки лекарственных средств, в том числе, в отношении предмета размещаемого заказа, включая форму выпуска лекарственного средства, начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг с учетом ограничений, установленных законодательством.

Кроме того, к заявке Заказчика на размещении муниципального заказа приложены коммерческие предложения иных дистрибьюторов, что подтверждает наличие функционирующего рынка по продаже лекарственного средства Амоксициллин + сульбактам. Торговое наименование — Трифамокс ИБЛ.

По состоянию на 29.03.2013 года информации, запрещающей оборот лекарственного препарата Сульцефазон у Заказчика не было.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьей 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 – Закон о размещении заказов), Комиссия, рассмотрев информацию, содержащуюся в обращении заявителя, пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона. Часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов устанавливает, что 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.

В приложении № 1 к информационной карте документации об аукционе Заказчиком установлено, что лекарственные препараты с МНН Ампициллин+сульбактам, Цефоперазон+сульбактам, Цефотаксим, Цефепим должны поставляться в комплекте с водой для инъекций.

1.1. На заседании Комиссии Челябинского УФАС России Заказчик пояснил, что на рынке существует 2 и более препаратов с МНН «Цефотаксим» в комплекте с растворителем «вода для инъекций»: Цефотаксим, производства компании ОАО «Биохимик», Россия, Цефабол, производства компании ООО «АБОЛмед».

В соответствии с государственным реестром лекарственных средств на территории Российской Федерации реализуются лекарственные средства с МНН «Цефотаксим», в комплектацию которых не включен растворитель. Вместе с тем, указанные лекарственные средства не могут быть предложены к поставке, так как не соответствуют требованиям, установленным документацией об аукционе. В их

числе Клафобрин, производство ЗАО Брынзалов-А, Россия; Цефотаксим, производство ООО «КОМПАНИЯ «ДЕКО», Россия; Талцеф, производство Ипка Лабораториз ЛТД, Индия и так далее. Из документации об аукционе не следует возможности отдельной поставки лекарственного средства и растворителя без указания такой комплектности в регистрационном удостоверении.

Соответственно, не могут принять участие в Аукционе хозяйствующие субъекты, реализующие лекарственные средства с МНН «Цефотаксим», в комплектацию которых не включен растворитель, что безосновательно ограничивает количество участников размещения заказа и запрещено частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

2. Согласно приложению № 1 к Информационной карте аукциона Ампициллин+сульбактам должен быть предложен к поставке в следующей лекарственной форме: Пор. д/р-ра для в/в и в/м вв. 1000мг+500мг в комплект входит вода для инъекций 3,5 мл. Входит индикатор (нипазол) для определения правильного хранения и транспортировки, содержание активного вещества в препарате составляет 100 %. Препарат апирогенен. Антибиотик и растворитель находятся в одной закрытой упаковке. После разведения хранится в холодильнике в течение 14 дней.

Заказчик утверждает, что требованиям документации об аукционе соответствует как минимум 3 лекарственных препарата:

- Ампициллин+Сульбактам, производства ОАО «Красфарма», Россия;
- Сультасин, производства ОАО «Синтез», Россия;
- Амписид, производства «Мустафа Невзат Илач Санаи А.Ш.», Турция.

Однако документально данный довод Заказчиком не подтвержден.

3. Также в позиции 13 приложения №1 к информационной карте аукциона Заказчик предложил к поставке лекарственное средство с МНН Цефепим, в комплект которого входит растворитель вода для инъекций в ампулах.

Заказчик в обоснование доводов жалобы указал на то, что под характеристики товара, установленные документацией об аукционе подходят 2 лекарственных препарата:

- Максицеф, производства ООО «АБОЛмед», Россия;
- Цепим, производства ОАО «Синтех», Беларусь.

Согласно Государственному реестру лекарственных средств зарегистрировано 28 торговых наименований препарата с МНН Цефепим. Из проанализированных Комиссией Челябинского УФАС России лекарственных средств только одно торговое наименование с МНН Цефепим поставляется в комплекте с растворителем, а именно Цепим производства компании ООО «Биоком-Технология», Беларусь.

В Государственном реестре лекарственных средств на препарат под торговым наименованием Цепим, производства ОАО «Синтех», Беларусь нет указаний.

Лекарственное средство Максицеф, производства компании ООО «АБОЛмед» находится в реестре. Однако из информации, указанной в государственном реестре лекарственных средств нельзя сделать однозначный вывод о том, поставляется ли данный препарат в комплекте с растворителем. Заказчик в свою очередь на Заседание Комиссии Челябинского УФАС России не представил инструкций по применению данных лекарственных средств, а также другие доказательства о наличии данных препаратов на рынке и о их соответствии требованиям документации об аукционе.

1.4. Согласно приложению № 1 к Информационной карте аукциона Заказчиком установлено следующее требования к лекарственному средству с МНН Цефоперазон+сульбактам: в комплекте с растворителем вода для инъекций (ампулы) 5мл.

В соответствии с доводами Заказчика минимум 2 торговых наименования соответствуют требованиям, установленным документации об аукционе, а именно:

- Сульзонцеф, производства «СИНТЕЗ», Россия (г. Курган);
- Сульперацеф, производства «АБОЛмед», Россия (Новосибирск).

Однако, исходя из информации, указанной в Государственном реестре лекарственных средств не видно, возможна ли поставка данных препаратов в комплекте с растворителем. В свою очередь доказательства в подтверждение правомерности установленных требований, Заказчик не представил.

В силу положения части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в документации об аукционе в обязательном порядке указываются предмет контракта и его условия, в т.ч. потребности заказчика к результату поставки, которые включают в себя в том числе сведения о технических и функциональных характеристиках товара.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно поставляемого товара, что, в свою очередь, позволяет участникам размещения заказа сформировать цену своего предложения на аукционе с учетом характеристик товара.

Однако установленная законодательством необходимость указания в документации сведений о товаре, позволяющих определить потребность заказчика, не должна приводить к тому, что этим требованиям будет соответствовать товар выпускаемый под одной торговой маркой или одним производителем.

Заказчик, в свою очередь, не обосновал потребность в установлении требования о том, что данные лекарственные средства должны поставляться в комплекте с водой для инъекций, и что поставка лекарственных средств без указанной им комплектации, но вместе с необходимым растворителем (упакованным отдельно) повлияет на потребительские свойства данного препарата, приведет к невозможности его использования по назначению или окажет иное влияние на обеспечение потребности заказчика.

2. Согласно части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов, 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.

Согласно приложению № 1 к информационной карте аукциона Заказчик в предмет заказа включил 17 позиции.

Так, в соответствии с пунктом 7 приложения № 1 к информационной карте аукциона к поставке требуется лекарственное средство с МНН Амоксициллин+сульбактам. Однако, согласно Государственному реестру лекарственных средств по данной позиции зарегистрировано одно торговое наименование Трифамокс ИБЛ.

Данное обстоятельство повлияло или могло повлиять на количество участников аукциона, так как фактически к поставке может быть предложено только конкретное лекарственное средство конкретного производителя, которое в свою очередь поставляется непосредственно производителем или его представителем. Учитывая еще и тот факт, что к поставке, согласно предмету аукциона требуется 17 лекарственных средств, то и остальные препараты смогут быть предоставлены только одним поставщиком.

Данная позиция подтверждается судебной практикой, а также практикой Федерального антимонопольного органа.

Таким образом, заказчик установил требования, противоречащие положениям части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов.

3. Согласно части 2 статьи 58 Закона о размещении заказов участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Однако, в нарушении части 2 статьи 58 Закона о размещении заказов, Заявитель не представил никаких доказательств в обоснование довода о том, что препарат Сульцефазон запрещен к обороту лекарственных средств на территории Российской Федерации.

Комиссия, руководствуясь статьей 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО "ПротексФарм" на действия Заказчика при проведении Аукциона частично обоснованными, недоказанными в части запрета лекарственного средства Сульцефазон к обороту на территории Российской Федерации.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, частей 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов.
4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии В.А. Ливончик

Члены Комиссии К.А. Долгополова

Д.А. Воронкова

ПРЕДПИСАНИЕ № 122-Ж/2013

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о размещении заказов

02 апреля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии: Ливончик В.А. - начальника отдела контроля
государственного и муниципального
заказов Челябинского УФАС России;
ведущего специалиста - эксперта отдела

Членов Комиссии:	Долгополовой К.А.	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,
	Воронковой Д.А.	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

на основании решения Челябинского УФАС России от 02.04.2013 года, принятого по итогам жалобы ООО «ПротексФарм» на действия Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств (препараты для лечения инфекционных заболеваний) для нужд МБУЗ «Городская больница № 3 (изв. № 0169300035813000161) (далее Аукцион), в целях устранения нарушений Закона о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 .Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Городская больница № 3»

1.1. с момента размещения предписания на официальном сайте в сети Интернет не заключать договор по итогам открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств (препараты для лечения инфекционных заболеваний) для нужд МБУЗ «Городская больница № 3 (изв. № 0169300035813000161), оформленным Протоколом открытого аукциона в электронной форме от 01.04.2013;

1.2. в срок до 13 апреля 2013 года принять решение об отмене аукциона № 0169300035813000161 и передать его Администрации Миасского городского округа (Управление Муниципального заказа) для размещения на официальном сайте в сети Интернет.

2 .Администрации Миасского городского округа (Управление Муниципального заказа) разместить решение об отмене аукциона в электронной форме № 0169300035813000161 на официальном сайте в сети Интернет **не позднее 2-х рабочих дней после получения соответствующего решения.**

3. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» с 05.04.2013 года обеспечить Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Городская больница № 3», Администрации Миасского городского округа (Управление Муниципального заказа) возможность исполнения пунктов 1, 2 настоящего предписания.

4. Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Городская больница № 3» в срок до **22 апреля 2013 года** направить в Челябинское УФАС России доказательства исполнения предписания, в том числе:

- надлежащим образом заверенную копию решения об отмене Аукциона с отметкой о его получении Администрацией Миасского городского округа (Управление Муниципального заказа);
- сведения, подтверждающие дату размещения Администрацией Миасского городского округа (Управление Муниципального заказа) решения об отмене Аукциона;
- сведения о незаключении договора по итогам Аукциона согласно пункту 1.1 настоящего предписания (в случае заключения договора представить надлежащим образом заверенную копию договора со всеми приложениями).

5. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» в подтверждение исполнения предписания в срок **до 22 апреля 2013 года** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения пункта 3 настоящего предписания.

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

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

К.А. Долгополова

Д.А. Воронкова