

«26» сентября 2011 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии: <...>, рассмотрев жалобу ЗАО «БИОКАД» на действия государственного заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

#### УСТАНОВИЛА:

20.09.2011 г. в Управление федеральной антимонопольной службы по Костромской области поступила жалоба от ЗАО «БИОКАД» на действия государственного заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер» (далее - Заказчик).

Согласно представленным материалам 12.09.2011г. уполномоченный орган - департамент экономического развития, промышленности и торговли Костромской области (далее – Уполномоченный орган), разместил на официальном сайте в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг <http://www.zakupki.gov.ru> извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер» (извещение № 0141200002011001087).

Участник размещения заказа – ЗАО «БИОКАД» (далее – Заявитель) в своей жалобе обжалует действия государственного заказчика, который, по мнению заявителя, нарушил права участника размещения товара, что выражается в нарушении статьи 8, 11, 34, 41.6 Закона о размещении заказов. Установленные Заказчиком излишние требования к участнику размещения заказа, привели к невозможности принятия участия в открытом аукционе в электронной форме Заявителя. ЗАО «БИОКАД» также обжалует действия Заказчика по включению в состав одного лота поставку лекарственных средств, ограничивающих количество участников размещения заказа.

По мнению ЗАО «БИОКАД», в документации об открытом аукционе в электронной форме указаны требования к заполнению заявки участника размещения заказа, которая, кроме перечисленных требований, должна содержать, лицензию на право осуществления фармацевтической деятельности - розничной торговли

лекарственными препаратами или оптовой торговли лекарственными препаратами. При этом, ЗАО «БИОКАД» указывает, что имеет лицензию на производство лекарственных средств, которые производит. Указанное ведет к отсутствию возможности ЗАО «БИОКАД» участвовать в торгах на закупку производимых лекарственных средств, поскольку в один аукцион включены также иные препараты, которые ЗАО «БИОКАД» не производит, и соответственно не имеет право продавать.

Также, Заявитель ссылается на совместное письмо Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и Федеральной антимонопольной службы от 31.10.2007 N 16811-АП/Д04, которое регламентирует порядок формирования лотов на закупку лекарственных средств.

В частности в нем содержатся следующие положения:

- любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов, следовательно, необходимо избегать укрупнения лотов;

- не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным Приказом Минздравсоцразвития России от 18.09.2006 N 665 (далее - Приказ N 665).

- в случае размещения заказа на поставку лекарственного средства, которое в соответствии с Перечнем, утвержденным Приказом N 665, относится к группе ХХХ "Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения" либо к группам "Прочие...", по каждому международному непатентованному наименованию формируется отдельный лот.

- не следует объединять лекарственное средство в один лот с другим лекарственным средством, в случае если по его международному непатентованному наименованию зарегистрировано только одно торговое наименование.

Представители государственного заказчика доводы жалобы не признают, нарушение Закона о размещении заказов и Закона о защите конкуренции отрицают.

Изучив и рассмотрев представленные материалы по открытому аукциону в электронной форме в результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме, предметом аукциона является поставка противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 830 097 рублей.

Документация об аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер» утверждена главным врачом ГУЗ «Областной онкологический диспансер».

1. В пункте 1 раздела 15. «Требования к участникам размещения заказа» документации об открытом аукционе в электронной форме среди требований, установлено, «..соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам,

осуществляющим поставки товаров, являющихся предметом торгов — наличие у участника размещения заказа лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности – розничной торговли лекарственными препаратами или оптовой торговли лекарственными препаратами;».

В соответствии со статьями 4, 45 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее — Закон об обращении лекарственных средств) организации, имеющие лицензию на производство – производители лекарственных средств, могут осуществлять продажу тех лекарственных средств, которые данная организация производит.

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 настоящей статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьей 11 Закона о размещении заказов участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

На заседании Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, представитель государственного заказчика признал факт установления излишних требований к участнику размещения заказа, а именно предоставление лицензии (в составе заявке) на право осуществления фармацевтической деятельности – розничной торговли лекарственными препаратами или оптовой торговли лекарственными препаратами, а также готовность внести изменения в документацию открытого аукциона в электронной форме.

Таким образом, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, установила факт нарушения государственным заказчиком – ГУЗ «Областной онкологический диспансер» нарушения части 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

2. На заседании Комиссии, заведующая отделением химиотерапии ГУЗ «Костромской областной онкологический диспансер» пояснила обоснование включения в один лот аукциона различных лекарственных средств: «Включая в один лот аукциона лекарственные средства, государственный заказчик учитывал, что указанные лекарственные средства связаны функционально, технологически и направлены на получение максимального результата лечения онкологических заболеваний. Кроме того, заявка на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер» составлялась для конкретных больных и под конкретный диагноз заболевания, учитывая сроки поставки данных препаратов для больных диспансера. Государственным заказчиком, после изучения практики размещения аналогичных заказов, ГУЗ «Областной онкологический диспансер» принял решение о целесообразности размещения заказа на поставку различных лекарственных средств, противоопухолевых препаратов в лоте одного аукциона. Кроме того, все препараты, указанные в открытом аукционе, используются для лечения злокачественных новообразований, данное подтверждается инструкцией к препаратам и анатомо-терапевтическо-химической классификации принятой Минздравсоцразвития РФ. Доводы ЗАО «БИОКАД» со ссылкой на совместное письмо Министерства экономического развития и торговли РФ № 16811-АП/Д04, Министерства здравоохранения и социального развития РФ № 8035 –ВС, ФАС России № ИА/20555 от 31.10.2007 года

«О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» государственный заказчик считает несостоятельными, ввиду того, что оно несет рекомендательный характер.

Изучив представленные на заседании Комиссии документы и выслушав доводы представителей государственного заказчика, Комиссия Костромского УФАС России пришла к выводу, что документация аукциона, в соответствии с законодательством о размещении заказов, разрабатывается заказчиком и утверждается им исходя из своих потребностей. Закон о размещении заказов не предусматривает запрета выставлять единым лотом предмет торгов, который в силу своей специфики может быть объединен в один лот (в данном случае по конкретным видам лечебного процесса). Многочисленная дробность лотов приведет к несвоевременному поступлению одних лекарственных средств и других, что отрицательным образом отразится на деятельности диспансера (заказчика), а также может привести к срыву лечебного процесса и неоказанию экстренной медицинской помощи.

Таким образом, по данному вопросу, указанному в жалобе ЗАО «БИОКАД», в действиях Государственного заказчика — ГУЗ «Областной онкологический диспансер», нарушений требований Закона о размещении заказов не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 17, 57, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «БИОКАД» обоснованной в части предъявления излишних требований к участникам размещения заказа.
2. Признать факт нарушения государственным заказчиком — ГУЗ «Областной онкологический диспансер» части 5 статьи 41.6, Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать государственному заказчику - ГУЗ «Областной онкологический диспансер» предписание об устранении нарушений части 5 статьи 41.6, Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем внесения изменений в документацию открытого аукциона в электронной форме.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены

Комиссии

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ  
об устранении нарушений законодательства  
Российской Федерации о размещении заказов

«26» сентября 2011 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе <...>

на основании решения Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов от 02.08.2011 г. по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «БИОКАД» на действия государственного заказчика при размещении заказа путем открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер» (извещение № 0141200002011001087) и проведенной внеплановой проверки на соответствие законодательству о размещении заказов, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному заказчику – ГУЗ «Областной онкологический диспансер» прекратить нарушение части 5 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в срок до 13.10.2011 г. путем внесения изменений в документацию об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых препаратов для нужд ГУЗ «Областной онкологический диспансер» в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов, с учетом решения Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов от 26.09.2011 г. по делу № 12-10-93/399 и обеспечивающих конкурентное участие в Аукционе.
2. Государственному заказчику – ГУЗ «Областной онкологический диспансер» продлить срок подачи аукционных заявок на участие открытом аукционе в электронной форме, на срок не менее 20 календарных дней, с указанием новых сроков подачи заявок и дату проведения аукциона.  
При этом Заказчику проинформировать участников размещения заказа, ранее поданных заявок о возможности отозвать заявки и подать их на иных условиях с учетом внесения изменений в документацию данного аукциона.
3. Оператору электронной площадки обеспечить выполнение государственным заказчиком настоящего предписания с выполнением требований Закона о размещении заказов.
4. О выполнении настоящего Предписания сообщить до 20.10.2011 г., представив в Костромское УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет административную ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях..

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>