

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области
610019 г.Киров, ул.К.Либкнехта, 69

«21» декабря 2010 г

№ 131/03-10-з

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Кузнецовой А.М. – начальника отдела КРЗ Кировского УФАС России,

Членов комиссии:

Фокиной Т.Н. – эксперта отдела КРЗ Кировского УФАС России,

Хлебниковой Н.В. – специалиста отдела КРЗ Кировского УФАС России,

Видягина С.П. – специалиста отдела КРЗ Кировского УФАС России,

в присутствии:

Утемовой Е.Д. – представителя департамента здравоохранения Кировской области, по доверенности;

Чупраковой Ю.В. – представителя департамента здравоохранения Кировской области, по доверенности;

Дуркиной Е.Н. – представителя департамента здравоохранения Кировской области, по доверенности;

Тупоноговой Н.С. – представителя департамента здравоохранения Кировской области, по доверенности;

Токаревой И.С. – представителя департамента государственных закупок Кировской области, по доверенности;

Стариковой И.П. – представителя департамента государственных закупок Кировской области, по доверенности;

Содомовского М.А. – представителя ООО «Генфа», по доверенности,

рассмотрев жалобу представительства компании «Генфа Медика С.А.», Швейцария на действия государственного заказчика – департамент государственных закупок Кировской области (далее – Государственный заказчик) при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для государственных нужд Кировской области по лоту № 1 «Доцетаксел»,

У С Т А Н О В И Л А:

17.12.2010 года в Кировское УФАС РФ поступила жалоба представительства компании «Генфа Медика С.А.», Швейцария (далее - Заявитель) на действия Государственного заказчика при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для государственных нужд Кировской области по лоту № 1 «Доцетаксел» (далее – лот № 1 аукциона) о нарушении ч. 3. 1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) и ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

По мнению Заявителя, Государственным заказчиком в разделе № 4 документации об аукционе – техническое задание по лоту № 1 аукциона, в графе «Форма выпуска» указаны температуры хранения закупаемых лекарственных средств, которые не относятся к содержанию понятий «Форма выпуска», «Характеристика лекарственного средства», установленных Федеральным законом от 12.04.2010г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) и не являются характеристиками лекарственных препаратов.

Таким образом, указание в техническом задании по лоту № 1 аукциона температуры хранения до + 25 °С является нарушением ч. 3. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Нарушение ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции, по мнению Заявителя, заключается в том, что на территории Российской Федерации зарегистрирован только один лекарственный препарат с данной температурой хранения и установление такого конкретного требования в техническом задании влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Просит приостановить размещение заказа, провести проверку размещения заказа, вынести предписание в адрес Государственного заказчика о приведении технического задания лота № 1, в соответствии с требованиями, установленными ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

В адреса Заявителя, Государственного заказчика и департамента государственных закупок Кировской области (далее - Уполномоченный орган) направлены уведомления о рассмотрении жалобы. Размещение заказа приостановлено до рассмотрения жалобы по существу.

Государственный заказчик до начала рассмотрения жалобы представил письменные пояснения по существу жалобы, указав следующее:

Требование о поставке товара с температурой хранения до + 25 °С является качественной характеристикой лекарственных препаратов и обусловлено тем, что при данных условиях хранения не требуется использование специального холодильного оборудования.

При поставке лекарственных препаратов с условиями хранения от + 2 °С до + 8 °С требуется использование при хранении холодильного оборудования и ежедневный, в том числе в выходные и праздничные дни (2 раза в день), контроль показаний термоиндикаторов или терморегистраторов холодильных камер, в которых хранятся данные препараты.

Расширенный температурный режим хранения лекарственных препаратов свидетельствует о стабильности лекарственного препарата, что является важным показателем качества лекарственного препарата. Кроме того, сроки годности лекарственных препаратов неотделимы от условий их хранения, лекарственные препараты рекомендуется хранить при постоянной температуре.

На территории РФ зарегистрировано более одного лекарственного препарата, имеющего температурный режим хранения до + 25 °С.

Следовательно, нарушений Государственным заказчиком ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов и ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции не допущено, жалоба Заявителя необоснованна.

Уполномоченный орган до начала рассмотрения жалобы представил запрашиваемые документы и письменные пояснения по существу жалобы, указав следующее:

Документация об открытом аукционе разработана и утверждена на основании заявки на размещение заказа, технического задания и проекта государственного контракта заказчика.

В соответствии с пунктом 2.1.5. Порядка взаимодействия департамента государственных закупок Кировской области с государственными заказчиками Кировской области в сфере размещения государственного заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Кировской области, утвержденного постановлением Правительства Кировской области от 29.12.2007 года № 118/528 «Об утверждении Положения о департаменте государственных закупок Кировской области», ответственность за полноту и обоснованность, соответствие техническим нормам и правилам технического задания несет государственный заказчик.

8 декабря 2010 г. аукционной комиссией были рассмотрены заявки на участие в открытом аукционе.

Представительством компании «Генфа Медика С.А.» заявка на участие в аукционе не подавалась, следовательно, обжаловать действия заказчика, уполномоченного органа он не в праве.

Просит отказать в удовлетворении жалобы.

В соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов при рассмотрении жалобы по существу проводится внеплановая проверка данного размещения заказа.

На заседании комиссии 21.12.2010г. представитель Заявителя полностью поддержал доводы жалобы, дал пояснение о том, что температура хранения лекарственных препаратов не является характеристикой лекарственного препарата, и включение ее в состав технического задания противоречит ч.2 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Представители Государственного заказчика поддержали доводы пояснений по жалобе, дополнительно указали на то, что температура поставляемых лекарственных средств относится к качественным характеристикам товара, существуют несколько видов медицинских препаратов с температурой хранения до + 25 °С.

В обоснование своей позиции представили выписку из государственного реестра лекарственных средств по состоянию на сентябрь 2010г. и нормативную документацию лекарственного средства «Доцетаксел» за № НД 42-5118-06.

Представители Уполномоченного органа полностью поддержали доводы пояснений по жалобе. Указали, что Заявителю на стадии приема заявок на участие в аукционе делалось разъяснение о необходимой, в соответствии с техническим заданием, температурой хранения лекарственных препаратов.

Данные разъяснения были размещены на официальном сайте закупок Кировской области и направлены представителю компании «Генфа Медика С.А.».

Изучив документы, представленные Заявителем, Государственным заказчиком, Уполномоченным органом, доводы жалобы, письменные и устные пояснения комиссии приходит к следующим выводам:

В соответствии с частью 2 статьи 57 Закона о размещении заказов обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания конкурса или аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола и не позднее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, проведенного в соответствии с частью 3 статьи 40 настоящего Федерального закона, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.3 настоящей статьи. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения и оценки котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку. По истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Таким образом, представительство компании «Генфа Медика С.А.», Швейцария, формально не являясь участником размещения заказа, не лишено права на обжалование действий (бездействия) заказчика о нарушении ч. 3. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов и ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя правомерно принята к рассмотрению, довод Уполномоченного органа об отсутствии права Заявителя на обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа не основан на нормах Закона о размещении заказов и не может быть принят.

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. При этом часть 3.1 статьи 34 Закона запрещает указание в документации об аукционе, в том числе, требования к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Проверка документации об аукционе на поставку медицинского оборудования показала, что документация об открытом аукционе не содержит нарушений статьи 34 Закона о размещении заказов.

Пунктом 22 статьи 4 Закона об обращении лекарственных средств установлено определение понятия «качество лекарственного средства» - соответствие лекарственного средства требованиям фармакопейной статьи либо в случае ее отсутствия нормативной документации или нормативного документа.

Понятие «нормативная документация» установлено пунктом 20 статьи 4 Закона об обращении лекарственных средств, где нормативная документация - документ, содержащий перечень определяемых по результатам соответствующих экспертиз показателей качества лекарственного средства для медицинского применения, методов контроля его качества и установленный его производителем.

Нормативная документация лекарственного средства «Доцетаксел» № НД 42-5118-06 устанавливает условия хранения лекарственного средства: от + 2 °С до + 25 °С в защищенном от света месте.

Таким образом, температурные условия хранения лекарственного средства «Доцетаксел» относятся к качественным характеристикам данного лекарственного препарата.

Следовательно, утверждения Заявителя о том, что температура хранения лекарственных препаратов не является характеристикой лекарственного препарата и включение ее в состав технического задания противоречит ч.2 ст. 34 Закона о размещении заказов, не могут быть приняты как надлежащие и основанные на нормах закона.

В соответствии с государственным реестром лекарственных средств установлено 6 видов 2 торговых наименований лекарственных препаратов «Доцетаксел» с температурой хранения от + 2 °С до + 25 °С («Авентис Фарма» (Франция) и от + 15 °С до + 25 °С («Филаксис» (Аргентина).

Таким образом, установление в составе документации требования о возможности хранения лекарственных препаратов при температуре до + 25 °С без использования специального холодильного оборудования не влечет за собой нарушения ч. 3. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставками, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

В составе лота № 1 «Доцетаксел» аукциона происходит закупка лекарственных препаратов по позициям: концентрат для приготовления раствора для инфузий 20 мг № 1, температура хранения до + 25 °С и концентрат для приготовления раствора для инфузий 80 мг № 1, температура хранения до + 25 °С, которые являются технологически и функционально связанными.

Следовательно, довод Заявителя о нарушении Государственным заказчиком ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции не может быть принят, в виду несоответствия фактическим обстоятельствам размещения заказа.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 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» комиссия

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу представительства компании «Генфа Медика С.А.» на действия государственного заказчика – департамент здравоохранения Кировской области, выразившиеся в нарушении ч. 3. 1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для государственных нужд Кировской области по лоту № 1 «Доцетаксел».

В соответствии со ст. 17, ч. 9 ст. 60 ФЗ Закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.

Заместитель председателя комиссии

А.М. Кузнецова

Члены комиссии

Т.Н. Фокина

Н.В. Хлебникова

С.П. Видягин