

РЕШЕНИЕ № 163-ФАС22-ОВ/12-14

Резолютивная часть решения оглашена 22 января 2015 г.
Барнаул

г.

В полном объеме решение изготовлено 05 февраля 2015 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

С<...>;

Члены Комиссии:

С<...>,

К<...>,

С<...>,

с участием представителей:

от ответчика - КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» Р<...> (Доверенность № 5 от 22.01.2015);

от заявителя ООО «Фирма Медполимер» представители не явились, поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей (вх. № 33 от 22.01.2015);

от заинтересованных лиц:

Главного управления Алтайского края в сфере здравоохранения и фармацевтической деятельности и КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края» представители не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрела дело № 163-ФАС22-ОВ/12-14 по жалобе ООО «Фирма Медполимер» на действия КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края» и заказчика при проведении аукциона в электронной форме № 0817200000314010189 на поставку лекарственных средств, выразившиеся в установлении в Техническом задании аукционной документации положений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Фирма Медполимер» (вх. № 13133 от 19.11.2014) на действия КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края» и заказчика при проведении аукциона в электронной форме № 0817200000314010189 на поставку лекарственных средств, выразившиеся в установлении в Техническом задании аукционной документации положений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение статьи 17 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

07.11.2014 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) опубликовано сообщение о проведении закупки № 0817200000314010189 в форме электронного аукциона.

Заказчиком по аукциону являются 136 краевых государственных бюджетных учреждений здравоохранения Алтайского края, закупку осуществляет уполномоченное учреждение КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края».

Дата и время начала подачи заявок 07.11.2014 с 16:00.

Дата и время окончания подачи заявок 25.11.2014 в 15:00.

Объектом закупки является поставка лекарственных препаратов. В разделе V Аукционной документации установлено, что в объект закупки входит поставка лекарственных препаратов, которая осуществляется в соответствии со спецификацией. Функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки указаны в Техническом задании.

В примечании к разделу V Аукционной документации указано, что все указания в настоящем разделе на товарные знаки читать со словами «или эквивалент».

В Техническом задании наименование товара (МНН) по всем позициям – «Натрия хлорид». По всем позициям установлены значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка). Так для позиции № 4 установлены следующие характеристики: «раствор для инфузий 0,9% – 500 мл – контейнеры из пленки многослойной полимерной в комплекте с полимерными трубками и инфузионными универсальными портами (для металлической или пластиковой иглы), с инструкцией по применению в пакете из пленки полиэтиленовой»; для позиции № 5: «раствор для инъекций 0,9%, 1000 мл – бутылки полиэтиленовые, самоспадающиеся, не содержащие ПВХ, с двумя отдельными стерильными портами»; для позиции № 6: «раствор для инфузий 0,9%, 250 мл – флаконы полиэтиленовые /в комплекте с канюлями Экофлак Микс»; для позиции № 7: «раствор для инфузий 0,9%, 500 мл – флаконы полиэтиленовые /в комплекте с канюлями Экофлак Микс».

По мнению заявителя, согласно данным Государственного реестра лекарственных средств, приведенные в техническом задании формы выпуска для отдельных показателей зарегистрированы только у одного производителя: ЗАО «Алтайвитамины» (для позиции № 4), Б.Браун Мельзунген АГ (для позиции № 5) и ООО «Гематек» (для позиций №№ 6, 7), что приводит к ограничению круга участников размещения заказа.

По факту установления в Техническом задании Аукционной документации показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка), указывающих на продукцию конкретного производителя управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на основании приказа от 19.12.2014 № 280 (в редакции

приказа от 21.01.2015 № 4) в отношении КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 163-ФАС22-ОВ/12-14.

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от заявителя (ООО «Фирма Медполимер») поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей (вх. № 33 от 22.01.2015).

На заседании Комиссии представитель ответчика указал на необоснованность доводов жалобы, пояснил, что установление показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка), вызваны потребностью заказчиков, которым были необходимы лекарственные препараты именно в указанной форме и упаковке. В виду того, что к окончанию срока подачи заявок на участие в аукционе не было подано ни одной заявки, заказчиками было принято решения о внесении изменений в Аукционную документацию, в том числе изменены требования к показателям ряда позиций лекарственных средств. В результате указанных изменений был поданы заявки и определен победитель - ООО «Фармасервис», с которым заключены договоры.

Изучив обстоятельства дела, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в виду следующего.

Согласно ч. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов,

запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений (часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе определено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (часть 2 статьи 33 Закона о контрактной системе).

Следовательно, требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ, установленные в документации о торгах, не должны приводить к ограничению количества участников размещения заказа.

Установление требования (совокупности требований) к товару приводит к ограничению количества участников размещения заказа, в случае если такие требования указывают на единственного производителя, конкретный товар и установленные требования к лекарственным средствам (препаратам) не обусловлены объективными потребностями заказчика.

Установленные в Техническом задании Аукционной документации значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка) для позиций №№ 4-7 согласно данным из Государственного реестра лекарственных средств указывали на единственного производителя лекарственного препарата для каждой позиции.

В соответствии с пунктом 2.9. Положения об организации совместных аукционов и конкурсов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для медицинских организаций Алтайского края (утв. Приказом Главного управления Алтайского края по здравоохранению и фармацевтической деятельности от 10.07.2014 N 587 «Об организации проведения совместных аукционов и конкурсов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для медицинских организаций Алтайского края») КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» в соответствии со сводной заявкой проводит согласование аукционной (конкурсной) документации с подписанием электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчиков на основании Соглашения.

Из пояснений КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края», утвердившего Аукционную документацию, следует, что техническое задание для совместной закупки № 0817200000314010189 сформировано Главным управлением Алтайского края в сфере здравоохранения и фармацевтической деятельности и утверждено пунктом 1 Приказа от 10.07.2014 (в ред. Приказа от 06.08.2014 № 623). Кроме того, 08.12.2014 в техническое задание были внесены изменения, которые привели к устранению спорных положений, являющихся предметом обжалования ООО «Фирма Медполимер» в антимонопольном органе.

Тем не менее, значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки для позиции № 4 в действующем Техническом задании остались прежними. Из этого следует, что принять участие в аукционе может только лицо, готовое поставить по позиции № 4 продукцию, выпускаемую ЗАО «Алтайвитамины» (что подтверждается данными из Государственного реестра лекарственных средств).

Таким образом, положения Аукционной документации при проведении закупки № 0817200000314010189 на поставку лекарственных средств (в первоначальной редакции и в новой редакции) нарушили часть 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2014 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, действия КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края», выразившиеся в утверждении аукционной документации на поставку лекарственных средств, в которой требований к характеристикам лекарственных препаратов указывают на единственного производителя лекарственного препарата, нарушают положения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2014 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с тем, что по результатам аукциона был определен победитель (ООО «Фармасервис»), с которым заказчиками заключены договоры, выдача предписания является нецелесообразной.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» нарушившим часть 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», по факту утверждения Документации об электронном аукционе «поставка лекарственных средств», положениями которой приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии

С<...>

Члены Комиссии

С<...>

К<...>

С<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.