

РЕШЕНИЕ

по делу № К - 13/05 о нарушении законодательства

о размещении заказов

01.08.2011 года

г. Биробиджан

Резолютивная часть решения объявлена «29» июля 2011 года

В полном объеме решение изготовлено «01» августа 2011 года

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

Председатель комиссии:	-	- руководитель Управления Еврейского УФАС России;
	-	- главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Члены комиссии:	-	и размещения заказов;
	-	- специалист эксперт отдела контроля органов власти и размещения заказов

В отсутствие заявителя: ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя ООО «Главфарм» от 25.07.2011 года.

С участием представителя заказчика по доверенности от 28.07.2011 года «...» ,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Главфарм» (115280, г. Москва, ул. «...» ; почтовый адрес: 115280 г. Москва, ул. «...») на действия членов комиссии ОГБУЗ «Областная больница» «...» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку средств тормозящих свертывание крови в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального Закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба от Общества с ограниченной ответственностью «Главфарм» (далее - Заявитель) (вход. № 01/5-662 от 22.07.2011г.) на действия Единой комиссии ОГБУЗ «Областная больница» (далее – Заказчик).

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru 05.07.2011 года по адресу: «...» , Заказчиком – ОГБУЗ «Областная больница» размещена документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови с начальной (максимальной) ценой контракта 549449 рублей (далее – документация об аукционе).

Жалоба подана в соответствии с требованиями статей 57, 58 Федерального Закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 94-ФЗ).

В своей жалобе Заявитель сообщает следующее. Единой комиссией Заказчика необоснованно отклонена его заявка. Так как в силу п. 3.1 статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе не может содержать требования к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, в техническом задании не указано подробных характеристик Эптаког альфа. Новосэвэн 120 КЕД № 1, фл., следовательно участники вправе предложить аналогичный товар. Аналогичность Эптаког альфа, Новосэвэн 120 КЕД № 1, фл. и Эптаког альфа, Коагил-VII 120 КЕД № 1, фл. Подтверждается Реестром лекарственных средств. На основании вышеизложенного в жалобе просят провести проверку законности действий государственного Заказчика, приостановить размещение заказа, аннулировать открытый аукцион в электронной форме, обязать Заказчика переиграть открытый аукцион в электронной форме, наложить на Заказчика административное взыскание.

На заседание Комиссии Еврейского УФАС России Заявитель не прибыл, представил ходатайство (вх. № 02/5-668 от 27.07.2011 года) о рассмотрении жалобы без участия представителя ООО «Главфарм».

В заседании представитель Заказчика по доверенности «...» не согласился с доводами жалобы, приведя в качестве возражения на жалобу текст письма Всероссийского союза общественных объединений пациентов.

Согласно указанному письму, Всероссийский союз общественных объединений пациентов обратился с открытым письмом к главе Минсоцразвития Татьяне Голиковой. Авторы обращения просят министра приостановить регистрацию и применение отечественного препарата «Коагил- VII», предназначенного для

лечения одной из форм гемофилии. По многочисленным данным это лекарство не прошло необходимых клинических испытаний.

Как указывается в данном открытом письме, выпускаемый отечественной компанией «Лекко» генно-инженерный препарат «Коагил- VII» не прошел необходимых для регистрации клинических исследований и в настоящее время завершён лишь первый этап испытаний с участием всего шести пациентов. Не исследовано действие препарата на остановку кровотечений, клинические испытания с участием детей не проводились. Произошедшее событие может дискредитировать всю программу правительства России по развитию отечественного фармацевтического производства. Всероссийский союз общественных объединений пациентов полностью поддерживает усилия правительства РФ, но появление новых лекарственных средств не должно подвергать опасности здоровье и жизнь пациентов. Все препараты должны проходить жесткую систему регистрации, а врачебное и пациентское сообщества должны быть уверены в их качестве, безопасности и эффективности.

Учитывая вышеприведенное письмо, Заказчик – ОГБУЗ «Областная больница» считает, что применение лекарственного средства «Коагил- VII» до конца не прошедшего полной апробации, может нанести вред здоровью пациентов. В связи с этим руководством больницы было принято решение остановиться на лекарственном препарате Новосэвэн, как препарате уже применяемом в ОГБУЗ «Областная больница» с хорошими клиническими результатами.

Кроме того, в документации об аукционе, Заказчиком не была предусмотрена поставка «эквивалента» лекарственного препарата «Коагил VII», т.к. для нужд ОГБУЗ «Областная больница» необходим только лекарственный препарат «НовоСэвэн». На основании отсутствия в документации об аукционе «эквивалента» лекарственного препарата Единой комиссией Заказчика было принято решение об отказе в допуске участника ООО «Главфарм».

По результатам внеплановой проверки и правового анализа документов и информации, представленных Заявителем и Заказчиком, Еврейским УФАС России установлено, что доводы, представленные представителем Заказчика – ОГБУЗ «Областная больница» на жалобу являются в части не указания «эквивалента» лекарственных препаратов, несостоятельными согласно следующему.

В соответствии с [частью 1 статьи 41.6](#) Федерального Закона N 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) Федерального Закона № 94-ФЗ.

В соответствии с письмом Федерального агентства по здравоохранению и социальному развитию от 15.10.2007 г. № 1003/048743П размещение заказов на поставку лекарственных средств Росздравом и органами здравоохранения субъектов Российской Федерации осуществляется по международным непатентованным наименованиям.

В соответствии с ч. 3 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ Документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться

словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [ч.2](#) ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ (Заказчик обязан установить показатели, технические характеристики и другие параметры в целях определения эквивалентности в отношении каждого товара или оборудования, необходимого заказчику).

Ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе не может содержать требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Однако, в разделе 5 документации об аукционе «техническом задании» Заказчиком размещены наименование лекарственных средств по международным непатентованным наименованиям и по торговым наименованиям, без указания «или эквивалент».

Таким образом, в нарушение ч.ч. 2, 3, 3.1 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ Заказчиком в документации об аукционе торговые названия лекарственных средств представлены без указания «или эквивалент», не указаны подробные характеристики лекарственных средств, необходимых для определения эквивалентности лекарственных средств. Заказчик не предоставил возможность участникам размещения заказа предлагать лекарственные средства, отвечающие требованиям международного непатентованного наименования, но отличные по торговому наименованию.

Согласно протоколу № 1 рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 14.07.2011 года до окончания срока подачи заявок, 13.07.2011 года до 17.00 часов (по местному времени) на электронную площадку ЗАО «Сбербанк – автоматизированная система торгов» было подано 4 заявки на участие в аукционе.

Единая комиссия, руководствуясь ст. 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ, рассмотрела первые части поданных заявок на участие в аукционе и приняла законное и основанное на условиях Заказчика решение:

- о соответствии двух заявок требованиям документации об аукционе и допуске данных участников до участия в аукционе (участника под № 1, участника под № 4);
- о несоответствии двух заявок требованиям документации об аукционе, а именно первая часть заявки не соответствует требованиям п. 2 раздела 5 аукционной документации: представлен лекарственный препарат «Коагил- VII» 120 КЕД № 1, фл – против заявленного «НовоСэвэн» 120 КЕД № 1, фл. и отказе в допуске к участию в аукционе (участника под № 2, участника под № 3).

Следовательно, доводы Заявителя о незаконности действий Единой (аукционной) комиссии ОГБУЗ «Областная больница» по отклонению заявки ООО «Главфарм»

являются необоснованными (т.к. заказчиком в документации об аукционе не предусмотрено представление «эквивалента»).

1. Ч. 1 ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлены антимонопольные требования к торгам.

1. При проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;

2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов;

4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Кроме того, при формировании технического задания (раздела 5 документации об аукционе) Заказчик ограничил количество участников размещения заказа, не указав «эквивалент» лекарственных средств, тех поставщиков лекарственных средств, являющихся взаимозаменяемыми с лекарственными средствами, подлежащими поставке.

Таким образом, Заказчиком – ОГБУЗ «Областная больница» было допущено нарушение ч. 1 ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно допущены действия, которые могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, выразившиеся в ограничении количества участников размещения заказа тех поставщиков лекарственных средств, являющихся взаимозаменяемыми с лекарственными средствами, подлежащими поставке.

Доводы заявителя, в части ограничения количества участников размещения заказа, Комиссия Еврейского УФАС России считает обоснованными.

Согласно п. 3.25 административного регламента ФАС России № 379 по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, проверяется соответствие всех действий (бездействий) Заказчика, в том числе не указанных в жалобе.

2. Документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом

аукционе в электронной форме в соответствии с [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) Федерального Закона N 94-ФЗ и инструкцию по ее заполнению ([пункт 1 части 3 статьи 41.6](#) Федерального Закона N 94-ФЗ).

Согласно ч. 2 ст. 41.6 Федерального Закона № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме не может содержать требования к оформлению и форме заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Таким образом, по смыслу требований Федерального Закона № 94-ФЗ подача участником размещения заказа заявки на участие в аукционе предполагается в произвольной (свободной) форме.

Исходя из этого, заказчик не вправе устанавливать в документации об электронном аукционе требования о форме предоставления заявки, так как форму данной заявки определяет сам участник.

На сайте www.zakupki.gov.ru 05.07.2011 года по адресу: «...» размещена документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови с начальной (максимальной) ценой контракта 549449 рублей (далее – документация об аукционе).

Согласно пункту 1.4 раздела 4 Документации об аукционе Заказчиком указано, что «при подготовке предложения участником размещения заказа может быть взято за основу приложение «Техническое задание» раздела 5 документации. При этом текст «Раздел 5 документации открытого аукциона в электронной форме» (в правом верхнем углу), «Техническое задание» (наименование формы). В графе «Наименование товара» таблицы указываются предлагаемый участником товарный знак, модель товара. «Шапка» графы таблицы «Требования, установленные к качеству, техническим характеристикам товара, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, в том числе параметры, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность» заменяется на «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размерах и иных параметрах». В графе «Описание продукции медицинского назначения» указываются значения показателей и параметров предлагаемой продукции с учетом требований частей 1.2.-1.3. настоящего раздела».

Сведения о качестве, технических характеристиках товара, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размерах и иных параметрах					
№ п/п	Фармакологическая группа	Международное название или комплексный препарат	Торговое название; лекарственная форма	Ед. изм.	Количество

В нарушение ч. 2 ст. 41.6 Федеральным Законом № 94-ФЗ заказчиком в пункте 1.4 раздела 4 Документации об аукционе установлены требования к оформлению и форме заявки (первая часть заявки должна быть представлена по форме -

таблица с требованием ее заполнения).

3. Комиссия Еврейского УФАС России, учитывая позицию Заказчика – ОГБУЗ «Областная больница» (согласно которой необходимость указания конкретного лекарственного средства, без указания «эквивалента» лекарственного средства, вызвана потребностью лечебного учреждения в конкретных лекарственных средствах, которые прошли клинические испытания и успешно используются в лечебном учреждении), обращает внимание на установленное законодательством право заказчика на размещение заказа иными способами, в том числе в порядке ст. 55 Федерального закона № 94-ФЗ (с указанием конкретного торгового наименования товара, подлежащего поставке, при возникновении потребности в таком товаре вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства). Данное размещение заказа позволит лечебному учреждению приобретать в каждом конкретном случае с учетом особенностей заболевания у пациента и избежать возможных побочных реакций на вспомогательные вещества.

18.07.2011 года между двумя допущенными к аукциону участниками состоялся аукцион (протокол № 2 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме). Единая комиссия Заказчика, руководствуясь Федеральным законом № 94-ФЗ, в порядке ранжирования степени выгоды предложения о цене контракта, установленном ст. 41.11 Федерального закона № 94-ФЗ, рассмотрела вторые части заявок № 1, № 4 на участие в аукционе и приняла решение о соответствии указанных заявок положениям документации об аукционе. По результатам аукциона Единая комиссия признала победителем ООО «Компания Базис-Восток Мед» с ценой контракта 486256 рублей.

4. Согласно ч. 6 ст. 41.9 Федерального Закона № 94-ФЗ **протокол рассмотрения заявок на участие** в открытом аукционе, который ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе направляется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией оператору электронной площадки.

На сайте www.zakupki.gov.ru в рубрике «сведения о заказе», на этапе рассмотрения заявок, в закладке «Протоколы» отсутствует протокол рассмотрения заявок, отсутствует соответствующая запись об опубликовании данного протокола как на электронной площадке, так и на сайте www.zakupki.gov.ru.

В нарушение ч. 6 ст. 41.9 Федерального Закона № 94-ФЗ заказчиком – ОГБУЗ «Областная больница» 14.07.2011 года в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме не направлен протокол оператору электронной площадки для его размещения в соответствии с требованиями Федерального Закона № 94-ФЗ. Далее при направлении оператору протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 4-ОА от 18.07.2011 года заказчик – ОГБУЗ «Областная больница» не проконтролировал

размещение предыдущего протокола (протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме).

По результатам проведенной внеплановой проверки процедуры открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных средств, тормозящих свертывание крови правового анализа документов и информации, заслушав доводы сторон, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60, статьей 62 Федерального закона № 94 от 21.07.2005г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным ФАС России от 14.11.2007 № 379 Комиссия Еврейского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Главфарм» на действия Единой (аукционной) комиссии Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови частично обоснованной.
2. Признать заказчика – ОГБУЗ «Областная больница» нарушившим требования ч.ч. 2, 3, 3.1 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови, выразившееся в установлении торгового названия лекарственных средств без сопровождения словами «эквивалент».
3. Признать заказчика – ОГБУЗ «Областная больница» нарушившим требования ч. 2 ст. 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови, выразившееся в установлении формы предоставления участниками первой части заявки, не предусмотренной Федеральным Законом № 94-ФЗ.
4. Признать Заказчика - ОГБУЗ «Областная больница» нарушившим требования ч. 6 ст. 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови, выразившееся в не предоставлении оператору электронной площадки протокола рассмотрения заявок от 14.07.2011 года (протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме).
5. Вынести Заказчику – ОГБУЗ «Областная больница» предписание об устранении нарушений требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку средств, тормозящих свертывание крови.
6. В соответствии с требованиями статьи 62 Федерального закона от

21.07.2005 № 94-ФЗ передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении заказчика – ОГБУЗ «Областная больница».

7. В соответствии с требованиями статьи 62 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде ЕАО в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
комиссии

Члены
комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № К – 13/05 о нарушении законодательства

о размещении заказов

01августа 2011 года

г. Биробиджан

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

Председатель комиссии:	-	-руководитель Еврейского УФАС России;
	-	
		-главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Члены комиссии:	-	и размещения заказов;
		-специалист-эксперт отдела контроля органов власти и размещения заказов

В отсутствие заявителя: ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя ООО «Главфарм» от 25.07.2011 года.

С участием представителя Заказчика по доверенности от 28.07.2011 года «...»,

руководствуясь частями 9, 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд», на основании решения от 01.08.2011 № К-13/05, принятого Комиссией Еврейского УФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Главфарм» (юридический адрес: 115280, г. Москва, ул. «...»; почтовый адрес: 115280, г. Москва, ул. «...») на действия Единой комиссии ОГБУЗ «Областная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку средств тормозящих свертывание крови, содержащее признаки нарушения ч.ч. 2, 3, 3.1 ст. 34; ч. 6 ст. 41.9; ч. 2 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику – ОГБУЗ «Областная больница» устранить допущенные нарушения требований ч.ч. 2, 3, 3.1 ст. 34; ч. 6 ст. 41.9; ч. 2 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд», для чего **до 22.08.2011 года** совершить следующие действия, направленные на устранение нарушений:

а) привести документацию об аукционе в электронной форме в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»;

б) отменить протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 14.07.2011 года;

в) отменить протокол проведения торгов в открытом аукционе в электронной форме от 18.07.2011 года;

г) отменить протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 18.07.2011 года;

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Еврейское УФАС России **в срок до 29.08.2011 года** в письменной форме с представлением подтверждающих документов.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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