16 августа 2012 г. **№ 149/03-12-з**

Р Е Ш Е Н И Е

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

Председателя комиссии:

Молчанова А.В. - руководителя управления

Членов комиссии:

Фуфачевой И.Н. – начальника отдела КРЗ,

Фокиной Т.Н. – ведущего специалиста отдела КРЗ,

в присутствии:

<...> – представителя ФБУЗ «МСЧ №52» ФМБА России , по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «ПротексФарм»,

У С Т А Н О В И Л А

10 августа 2012 г в Кировское УФАС поступила жалоба ООО «ПротексФарм» (далее – Заявитель) на действия государственного заказчика Федеральное бюджетное учреждение здравоохранения «Медико-санитарная часть №52» Федерального медико-биологического агентства (далее – Заказчик, ФБУЗ «МСЧ №52» ФМБА России) при размещении заказа способом открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств (антибиотики) (реестровый код аукциона 0340100003012000274).

Заявитель считает, что Заказчик нарушил ч.3.1 ст.34 и ч.1 ст.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» (далее – Закон о размещении заказов), поскольку «Техническое задание» документации об аукционе содержит лекарственные средства, которые должны быть выделены в отдельный лот. Сообщает, что совместным письмом от 31.10.2007 г Минэкономразвития России (№ 16811- АП/Д04), Минздравсоцразвития России (№ 8035-ВС) и ФАС России (№ ИА/20555) «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005г № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения» (далее - Совместное письмо) определены основные принципы формирования лотов при размещении заказов на поставку лекарственных средств. При формировании лотов Заказчику 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. Указывает, что в поз.37, согласно данным Государственного реестра лекарственных средств, по лекарственному препарату с МНН «Даптомицин» зарегистрировано только одно торговое наименование «Кубицин», производства компании Новартис Фарма АГ Швейцария. В поз.38, согласно данным Государственного реестра лекарственных средств, по лекарственному препарату с МНН «Эртапенем» зарегистрировано только одно торговое наименование «Инванз», производства компании Мерк Шарп и Доум. Следовательно, закупка данных препаратов должна быть осуществлена отдельными лотами. Полагает, что Заказчиком нарушена ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов, что в последствии может привести к ограничению конкуренции и как следствие к ограничению круга участников размещения заказа.

Просит вынести в адрес Заказчика предписание об устранении допущенных нарушений путем внесения изменений в аукционную документацию в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме размещено в сети Интернет на сайте www.etp.roseltorg.ru., реестровый код аукциона 0340100003012000274. Начальная (максимальная) цена договора – 861 116,46 руб.

В соответствии с ч.5 ст. 17 Закона о размещении заказов одновременно с рассмотрением жалобы проводится внеплановая проверка размещения заказа.

Кировским УФАС РФ в адреса Заявителя и Заказчика направлено уведомление о рассмотрении жалобы, приостановлении заключения государственного контракта. Для рассмотрения жалобы истребованы документы по размещению заказа, письменные пояснения по существу жалобы.

Заявитель, надлежащим образом уведомленный, на заседание комиссии Кировского УФАС представителя не направил, представил ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие.

Представитель Заказчика на заседании комиссии Кировского УФАС просит признать жалобу необоснованной. Указывает, что Заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов на поставки товаров. В соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг, утвержденной приказом Министерства экономического развития РФ от 07.06.2011года №273, весь товар, поставка которого является предметом торгов, включен в одну группу «Препараты для лечения инфекционных заболеваний», код ОКВЭД 2423475 «Антибиотики разные». Весь товар имеет общее функциональное назначение и применяется в медицинской практике при лечении заболеваний, осложненных бактериальными инфекциями.

Кроме того, рынок поставок МНН «Даптомицин» и МНН «Эртапенем» свободный, имеется неограниченное количество участников, в связи с чем, данный препарат может быть закуплен как у производителя, так и нескольких дистрибьюторов. Запросов о разъяснении положений документации об аукционе от Заявителя не поступало.

Заслушав мнение представителя Заказчика, изучив представленные материалы по существу дела, комиссия Кировского УФАС РФ приходит к следующим

выводам:

Согласно ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе, требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным законом.(ч.2.1 ст.34 Закона о размещении заказов)

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(ч. 3.1 ст.34 Закона о размещении заказов).

Следовательно, ч.2.1 и ч. 3.1 ст.34 Закона о размещении заказов содержит исчерпывающий перечень запретов к содержанию документации об аукционе.

При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации (п.2 ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции).

Из материалов, представленных на рассмотрение дела, следует, что Раздел V «Техническая задание» содержит информацию о Международных непатентованных наименованиях, характеристиках, единицах измерения и количестве закупаемых лекарственных препаратов. При этом, в поз.37

«Даптомицин –лиофилизат для приготовления раствора для инфузий во флаконах по 500 мг», в поз.38 «Эртапенем - лиофилизат для приготовления раствора для в/венного и в/мышечного введения; 1,0г активного вещества во флаконах по 20,0 мл» указаний на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя аукционное задание не содержит.

Согласно screen shot страниц Государственного реестра лекарственных средств (grls.rosminzdrav.ru/grls.aspx) международному непатентованному наименованию Даптомицин с лекарственной формой лиофилизат для приготовления раствора для инфузий соответствует одно торговое наименование «Кубицин», международному непатентованному наименованию «Эртапенем» с лекарственной формой лиофилизат для приготовления раствора для инъекций соответствует одно торговое наименование «Инванз».

В документации об аукционе имеется обоснование начальной (максимальной) цены контракта, в которой указываются 3 источника информации. Заказчиком на заседание комиссии УФАС представлены коммерческие предложения ООО «Фарма-Киров» (источник информации №1), ООО «Производственно-сбытовое предприятие «Альбатрос-М» (источник информации №2), ЗАО «Киров-Фарм» (источник информации №3). Кроме того, представлено коммерческое предложение ООО «МедОпт» о поставке Даптомицина и Эртапенема и информационное письмо ООО «МСД ФАРМАСЬЮТИКАЛС» о доступности препарата «Инванз» у дистрибьюторов ЗАО «Р-Фарм», ЗАО «Империя Фарма», ЗАО «Фармстор Групп», ЗАО «Фирма «Евросервис».

Заявителем не представлено подтверждения довода об ограничении его участия в аукционе в связи с отказами производителей (дистрибьюторов) в приобретении у них закупаемых лекарственных средств.

Кроме того, решением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 09 июля 2012г № ВАС -6122/12 признано недействующим совместное письмо Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации № 16811- АП/Д04, Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации № 8035-ВС, Федеральной антимонопольной службы № ИА/20555 от 31.10.2007 « О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005г № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения» в части положений относительно требований по формированию лотов на поставку лекарственных средств.

Комиссия Кировского УФАС считает, что документация об аукционе не содержит положений, которые противоречат требованиям законодательства о размещении заказов и которые могли привести к ограничению или устранению конкуренции.

В ходе внеплановой проверки документации открытого аукциона в электронной форме (реестровый код аукциона 0340100003012000274) нарушений законодательства о размещении заказов не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 17, 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

Р Е Ш И Л А:

Признать необоснованной жалобу «ПротексФарм» на действия государственного заказчика Федеральное бюджетное учреждение здравоохранения «Медико-санитарная часть №52» Федерального медико-биологического агентства при размещении заказа способом открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств (антибиотики) (реестровый код аукциона 0340100003012000274).

В соответствии с 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.