

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул. д. 8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ**

28.04.2012 г.

Дело № 8595/03-

2012

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...>

рассмотрев дело № 8595/03-2012, возбужденное по жалобе открытого акционерного общества «Новофарм» (далее - ОАО «Новофарм», заявитель) на действия единой комиссии (заказчик – Федеральное государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Клиническая больница № 172 Федерального медико-биологического агентства», далее – ФГБУЗ «КБ № 172 ФМБА», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0368100007512000067 на поставку лекарственных средств для нужд структурных подразделений лечебного учреждения (начальная (максимальная) цена контракта – 38 870 000,00 руб., дата подведения итогов – 18.04.2012 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

**УСТАНОВИЛА:**

Вх. № 3446 от 23.04.2011 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ОАО «Новофарм» на действия единой комиссии при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме.

Содержание жалобы составило указание на следующее.

Как указывает заявитель, в нарушение требований п. 2, 3 ч. 1 и ч. 3 ст.15

Федерального закона «О защите конкуренции» в п. 4.4 проекта государственного контракта аукционной документации, включено условие о праве заказчика осуществлять контроль качества лекарственных препаратов, для чего заказчик имеет право требовать образцы каждой серии товара не менее чем в трех кратном количестве от объема, необходимого для проведения одного анализа в лабораториях по контролю качества. Тем самым созданы условия, вынуждавшие участников аукциона, как оптовых поставщиков лекарств, предоставлять образцы лекарственных препаратов, при этом нести убытки, являющиеся следствием выполнения данных условий, а именно: убытки от потери лекарственных препаратов, переданных на контроль и их доставка.

Заявитель указывает, что ст. 34 Закона о размещении заказов не предусмотрено, что документация об аукционе должна содержать требования образцов каждой серии товара.

Также заявитель указывает, что в ответе на запрос заказчик указал, что требования о направлении заказчику образцов каждой серии товара для проведения анализа в лабораториях по контролю качества лекарственных средств являются дополнительными, но не обязательными.

Заявитель считает, что в техническом задании аукционной документации заказчиком допущены следующие нарушения: п. 17, п. 44, п. 66, п. 68, п. 96, п. 160, п. 172, п. 200, п. 223, п. 241, п. 388, п. 489, п. 439, п. 517, п. 534, п. 555, п. 652 - препараты с указанными характеристиками на территории РФ не зарегистрированы.

П. 275 аукционной документации – содержит указание на торговый знак.

Кроме того, заявитель указывает, что заказчиком допущенные нарушения были признаны, но изменения в конкурсную документацию внесены не были.

Согласно п. 6 ст.41.7 Закона о размещении заказов, в случае нарушения требований, установленных 4,1-5 ст.41.7 Закона о размещении заказов открытый аукцион в электронной форме может быть признан недействительным в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

П. 7 ст. 41.7 Закона о размещении заказов предусматривает право заказчика, уполномоченного органа на внесение изменений в документацию об аукционе, а также регламентирует процедуру внесения таких изменений.

Кроме того, заявитель считает, что включение в один лот большого количества наименований лекарственных препаратов, запрещенных к обороту в РФ, направлено на усложнение участниками правильного толкования торгового наименования, дозировки и формы выпуска лекарственного препарата. В один лот заказчиком включены 683 наименования лекарственных препаратов.

Заявитель указывает, что по итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме заявка № 2 признана не

соответствующей требованиям Закона о размещении заказов на основании: непредставление сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона, или предоставления недостоверных сведений, а также не предоставлены конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, предлагаемого для поставки товара.

Заявитель считает, что отказ в допуске ОАО «Новофарм» к участию необоснован и незаконен.

Заявитель считает, что заказчиком нарушена ст. 17 Федерального закона РФ от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), поскольку 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, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

На заседании Комиссии 27.04.2012 г. представитель ОАО «Новофарм» не явился (представил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя вх. № 3631 от 26.04.2012 г.).

На заседании Комиссии 27.04.2012 г. представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения (вх. № 3708 от 27.04.2012 г.), содержащие, в том числе, указание на следующее.

Согласно ч. 2.1 ст. 10 Закона о размещении заказов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный контракт.

Решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями Закона о размещении заказов.

Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством Российской Федерации. В случае если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для нужд заказчиков путем

проведения конкурса не допускается и осуществляется путем проведения аукциона в электронной форме.

При размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного выделения отдельных лотов (по группам классам, видам и иным единицам), правом выставления предмета торгов единым лотом, а также правом определения его содержания.

В соответствии с ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и 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, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Однако, действия заказчика не влекут ограничение количества участников размещения заказа, не ограничивают их конкуренцию и не противоречат действующему законодательству.

Согласно аукционной документации предметом контракта является поставка лекарственных средств для нужд структурных подразделений лечебного учреждения. Срок поставки: с момента заключения договора только по заявке заказчика, подписанной ответственным лицом по приёму товара, в течение 2 дней с момента получения заявки от заказчика, в экстренных случаях в течение двух часов.

Все указанные в аукционной документации товары являются одноименными товарами, относящимися к одной группе товаров, в соответствии с номенклатурой товаров для нужд заказчиков, классифицируются единым кодом 2423000 «Фармацевтические препараты, медицинские химические вещества и лекарственные растительные продукты». Все лекарственные средства связаны между собой функционально, поскольку в соответствии с действующими стандартами Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации необходимы для проведения законченных циклов лечения больных, в соответствии с конкретными нозологическими формами заболеваний.

Количество позиций лекарственных средств, включенных в заказ, определяется заказчиком.

Количество позиций, представленных в открытом аукционе в электронной форме, аналогично представленным на Общероссийском официальном сайте.

Таким образом, действующее законодательство не ограничивает возможность заказчика объединить вышеуказанные препараты в один лот. Учитывая изложенное, действия заказчика не влекут ограничение количества участников размещения заказа, не ограничивают их конкуренцию и не противоречат действующему законодательству.

Относительно мониторинга качества лекарственных средств заказчик сообщает следующее: заказчик имеет право осуществлять проверку качества поставляемых лекарственных средств.

В ответ на запрос о нарушении требований п. 2, 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 15 Закона о защите конкуренции заказчиком дано разъяснение о том, что основными требованиями заказчика являются требования к безопасности, требования к качеству товара: качество товара должно соответствовать государственным стандартам РФ, подтверждаться и сопровождаться при поставке товара сертификатами соответствия и прочими документами, удостоверяющими качество. Товар должен соответствовать санитарно-гигиеническим, экологическим нормам и требованиям, а требования о направлении заказчику образцов каждой серии товара для проведения анализа в лабораториях по контролю качества лекарственных средств являются дополнительными, но не обязательными. В связи с чем, по данному параметру не отклонялась ни одна из поданных заявок участников, в том числе и заявителя.

В ответ на запрос заявителя были даны разъяснения по ряду позиций технического задания. Все эти разъяснения были учтены всеми участниками размещения заказа.

В силу ч. 1 ст. 10 и ст. 41.1 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме аукциона в электронной форме, то есть открытого аукциона, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в сети интернет в порядке, установленном гл. 3 закона.

Ч. 7 ст. 41.11 Закона о размещении заказов определено, что принятие решения о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, по основаниям, не предусмотренным ч. 6 ст. 41.11 Закона, не допускается.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1 - 3.2, 4.1-6 ст. 34 Закона, и содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с ч. 4 и 6 ст. 41.8 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Ч. 4, ч. 5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов предусмотрены сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта, которые, наряду с указанными в ч. 3 ст. 41.6 Закона, должна содержать документация об аукционе.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.8 Закона для участия в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, подает заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Ч. 4, ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов предусмотрено содержание первой и второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме. Требовать от участника иные документы и сведения, за исключением предусмотренных ч. 4 и 6 ст. 41.8 Закона документов и сведений, не допускается.

Ч. 6 ст. 41.11 Закона о размещении заказов содержит перечень оснований для принятия решения о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме требованиям, установленным аукционной документацией.

Первая часть заявки заявителя была признана несоответствующей аукционной документации на основании непредоставления сведений предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, а также непредоставления конкретных показателей товара предлагаемого к поставке.

Вх. № 3709 от 27.04.2012 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступили письменные возражения от членов аукционной комиссии аналогичные возражениям заказчика.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 13:15 28.04.2012 г. для документального анализа материалов по делу.

После перерыва дополнительных материалов по делу и ходатайств представлено не было.

Рассмотрев имеющиеся материалы, а также проведя в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ОАО «Новофарм» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

- 1. Согласно ч. 1 ст. 41.9 Закона о размещении заказов единая комиссия проверяет заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.*

В соответствии с пп. «б» п. 1 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов при размещении заказа на поставку товара *первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.*

Аналогичное требование содержится в п. 1 аукционной документации.

Техническое задание аукционной документации содержит конкретные показатели товара являющегося предметом открытого аукциона в электронной форме.

*Ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов предусматривает, что участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме, в случае непредоставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона о*

размещении заказов, или предоставления недостоверных сведений, а также несоответствия сведений, предусмотренных [ч. 4 ст. 41.8](#) Закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0368100007512000067 /1 от 17.04.2012 г. ОАО «Новофарм» отказано в допуске к участию в указанном аукционе на основании непредставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона, или предоставления недостоверных сведений (так как представлены недостоверные сведения, а также не предоставлены конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, предлагаемого для поставки товара: п. 8 технического задания аукционной документации - лекарственное средство (МНН Бисопролол) 10 мг. № 60, в заявке предлагается к поставке лекарственное средство Коронал табл.п.о. 10 мг № 60, **номер регистрационного удостоверения АСР- 001709/07 Словакия**, что не соответствует данному торговому наименованию; п. 18 технического задания аукционной документации - предлагается сыворотка противогангренозная поливалент 30 тыс. МЕ 1 доза №1, **номер регистрационного удостоверения П № 013345/01 Россия**, что не соответствует данному торговому наименованию; п. 28 технического задания аукционной документации - требовалось лекарственное средство МНН - галоперидол раствор для **в/в и в/м** введения. 1 мл. содержит галоперидол 5 мг. 1 мл. - ампулы (5) - упаковки ячейковые контурные (2) пачки картонные, в заявке указан препарат с номером регистрационного удостоверения Р № 001029/01 Россия, который применяется только для внутримышечного введения; п. 29, 31, 77 заявки вместо конкретных значений в описании лекарственных препаратов указан диапазон (интервал) вспомогательных веществ; п. 39 в заявке указан лекарственный препарат Ибупрофен тбл.п.о. 0,2 № 50, номер регистрационного удостоверения П № 015339/01 **Россия** — неверно указана страна производитель; п. 100 технического задания аукционной документации - лекарственное средство МНН Трифосаденин. Раствор для в/в введения, в 1 амп. содержится трифосаденин (натрия аденозинтрифосфат) 10 мг .1 мл ампулы (10) пачки картонные, в заявке указан - **АТФ-Виал** р-р д/ин. 10мг/мл 1 мл №10 - данное торговое наименование не зарегистрировано на территории РФ; п. 112 технического задания аукционной документации - лекарственное средство Деготь+Трибромфенолята висмута и Висмута оксида комплекс. 1 г. линимента должен содержать деготь 30 мг., ксероформ 30 мг. **Линимент** 30 г., в заявке указан - **Вишневого линим.** 30г - данное торговое наименование не зарегистрировано на территории РФ; п. 153 технического задания аукционной документации - лекарственное средство МНН - Метионил-глутамил-гистидил-фенилаланил-пролил-глицил-пролин. Капли назальные 0.1% бесцветные, прозрачные 1 мл. содержит метионил-глутамил-гистидил-фенилаланил-пролил-глицил-пролин 1 мг. Вспомогательные вещества: вода очищенная, метилпарагидроксибензоат. 3 мл - флаконы (1) в комплекте с пробкой- пипеткой - пачки картонные, в заявке указано - Семаке капли наз. 0,1 % 3 мл и номер регистрационного удостоверения Р № 000812/01 Россия - **номер регистрационного удостоверения не соответствует данному торговому наименованию**; п. 509 технического задания аукционной документации - лекарственное средство МНН Гидрохлоротиазид+Эналаприл. 1 таблетка содержит эналаприла малеат 10 мг, гидрохлоротиазид 25 мг. Вспомогательные вещества: натрия гидрокарбонат, краситель хинолиновый желтый, (Е104), лактозы моногидрат, кальция гидрофосфат безводный, крахмал

кукурузный, тальк, магния стеарат. В блистере 10 таблеток. В картонной коробке два блистера, в заявке указано - Энап **Н10 мг +25 мг. № 20 - торговое наименование с данной дозировкой не зарегистрировано на территории РФ**; п. 518 технического задания аукционной документации - лекарственное средство МНН Натрия хлорид. Активное вещество - натрия хлорид. В 1 мл содержится 0,009 г активного вещества, раствор для инфузий 0.9 %; **контейнер полипропиленовый с 2 портами 250 мл.**, в заявке указано - натрия хлорид Браун р-р д/инф 0,9% 250 мл. **ПЭТ** и одновременно в описании контейнер полипропиленовый с 2 портами. Предлагаемое описание не соответствует указанному производителю; п. 536 технического задания аукционной документации - лекарственное средство Церетон р-р для в/в и в/м введ. 250 мг/мл 4 мл № 3, срок годности 2 года, что не соответствует действительному сроку годности; п. 537 технического задания аукционной документации - лекарственное средство **Индометацин** мазь 10%-40 г, К номер регистрационного удостоверения П № 011473/01 Болгария - **данное торговое наименование не зарегистрировано на территории РФ.**

*В ходе документального анализа заявок на участие в указанном аукционе в электронной форме Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что участнику размещения заказа было обосновано отказано в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по указанным в протоколе основаниям.*

Кроме того, заявитель в жалобе подтверждает выявленные единой комиссией несоответствия своей заявки.

Довод заявителя о необязательном указании номера регистрационного удостоверения так как в конкурсной документации заказчиком указано, что указание номера регистрационного удостоверения является рекомендуемым условием, Комиссией Ульяновского УФАС отклоняется на основании следующего.

Указание номера регистрационного удостоверения не является обязательным требованием к составу заявки на участие, однако, поскольку участником размещения заказа в заявке указаны данные номера, единая комиссия также вправе рассматривать соответствие и достоверность указанных данных.

Таким образом, жалоба ОАО «Новофарм» является необоснованной.

2. Относительно доводов заявителя о нарушениях содержащихся в аукционной документации, Комиссия Ульяновского УФАС поясняет следующее.

В соответствии с ч. 2 ст. 57 Закона о размещении заказов жалоба на **положение документации об аукционе может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.**

Согласно извещению о проведении аукциона дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе – **13.04.2012 в 09:00.**

Учитывая, что жалоба ОАО «Новофарм» подана на положение документации об



аукционе после окончания срока подачи заявок (23.04.2012 г.) следовательно, в указанной части жалоба рассмотрению не подлежит.

*Учитывая, что жалоба ОАО «Новофарм» признана необоснованной и в действиях заказчика, уполномоченного органа, единой комиссии не установлено нарушений Закона о размещении заказов, оператору электронной торговой площадки необходимо прекратить приостановление размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме № 0368100007512000067.*

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ОАО «Новофарм» необоснованной.

<...>

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