

## Решение по делу № 05-6/1-94-2012

24 августа 2012 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Манюгина Е.И. – главный специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Министерства здравоохранения Тверской области (далее – заказчик)\*\*\*,

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области (далее – уполномоченный орган): \*\*\*,

- ООО «ГЕРОФАРМ»: \*\*\*,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» (далее – Общество) и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Тверское УФАС России 17.08.2012 поступила жалоба Общества, полагающего, что государственным заказчиком – Министерством здравоохранения Тверской

области и уполномоченным органом – Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для отдельных категорий граждан в четвертом квартале 2012 года № 13 (извещение от 29.07.2012 № 0136200003612002303) (далее – аукцион) нарушены требования Закона в части объединения в один лот различных наименований лекарственных средств, что нарушает требования части 2.2 статьи 10 Закона, а также в связи с непредставлением разъяснений положений документации об открытом аукционе в электронной форме. В ходе рассмотрения жалобы представитель Общества также заявил о нарушении требований части 2.1 статьи 41.6 Закона в связи с указанием торговых наименований лекарственных средств, в то время как Закон допускает только указания международных непатентованных наименований лекарственных средств (далее – МНН).

В частности, Общество в своей жалобе указывает на то, что пока Правительством Российской Федерации не установлено предусмотренное частью 2.2 статьи 10 Закона предельное значение начальной (максимальной) цены контракта, заказчик обязан формировать лот таким образом, чтобы он включал лекарственные средства одного МНН; в то же время заказчиком лот сформирован таким образом, что он включает в себя 34 различных наименований лекарственных средств. Также Общество указывает на то, что заказчиком и уполномоченным органом в нарушение требований Закона не были размещены на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) разъяснения к документации об аукционе на запрос Общества о возможности поставки лекарственного средства торгового наименования Ринсулин Р, являющегося эквивалентом таким лекарственным средствам как Актрапид НМ, Биосулин Р, Хумулин Регуляр, лекарственного средства торгового наименования Ринсулин НПХ, являющегося эквивалентом таким лекарственным средствам как Биосулин Н, Протафан НМ, Хумулин.

Заказчик нарушений в своих действиях не признал, пояснил, что в отсутствие установленного Правительством Российской Федерации предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), предусмотренного частью 2.2 статьи 10 Закона, заказчик вправе формировать лот с включением в него лекарственных средств с различным МНН; действующее законодательство не содержит иных требований к порядку формирования лота. В обоснование права указывать в документации об аукционе торговые наименования лекарственных средств заказчик сослался на письмо ФАС России от 16.10.2007 № АЦ/19080, согласно которому размещение заказа на покупку инсулинов может производиться с указанием торговых наименований.

Уполномоченный орган считает жалобу Общества необоснованной, поскольку состав одного лота лекарственных препаратов по нескольким МНН по состоянию на настоящий момент является законным, кроме того, ответы на поступившие запросы были подготовлены заказчиком и размещены уполномоченным органом на официальном сайте в установленные законом сроки.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Заслушав доводы сторон, рассмотрев представленные на рассмотрение жалобы документы и сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

29.07.2012 уполномоченным органом на официальном сайте размещены извещение № 0136200003612002303 о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее – аукцион) и документация об открытом аукционе в электронной форме, согласно которым предметом аукциона является право на заключение государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для отдельных категорий граждан в четвертом квартале 2012 года № 13; начальная (максимальная) цена контракта составила 17 349 839, 22 рублей.

1. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона 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, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона 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.

В соответствии с частями 2.1 и 2.2 статьи 41.6 Закона (введены Федеральным законом от 20.07.2012 № 122-ФЗ) в случае, если предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственных средств, в документации об открытом аукционе в электронной форме должно содержаться указание их международных непатентованных наименований или при отсутствии таких наименований химических, группировочных наименований лекарственных средств, за исключением случая, предусмотренного частью 2.2 статьи 41.6 Закона. В случае, если предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственных средств, входящих в перечень лекарственных средств, размещение заказа на поставку которых для нужд заказчиков осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, в документации об открытом аукционе в электронной форме допускается указание торговых наименований лекарственных средств. При этом слова «или эквивалент» не используются. Указанный перечень утверждается в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В настоящее время указанный в части 2.2 статьи 41.6 Закона Перечень не

утвержден, в связи с этим требования части 2.1 статьи 41.6 Закона подлежат применению без исключения.

В «Заказе на поставку» документации об аукционе указаны требования к поставке лекарственных препаратов (позиции с 10 по 29 включительно) - с указанием формы выпуска, дозировки, расфасовки, единиц измерения и количества требуемого к поставке товара, а так же с указанием торгового наименования с сопровождением знака «\*» и со ссылкой, указывающей на невозможность замены на эквивалент (письмо ФАС России от 16.10.2007 № АЦ/19080).

Комиссия Тверского УФАС России считает, что поскольку спорные отношения в настоящее время регулируются положениями частей 2.1 и 2.2 статьи 41.6 Закона, указанное письмо ФАС России от 16.10.2007 № АЦ/19080 – о возможности закупки инсулинов по торговым наименованиям, не может быть применено.

При этом – в связи с отсутствием в настоящее время предусмотренного частью 2.2 статьи 41.6 Закона Перечня, заказчик, уполномоченный орган вправе в документации об открытом аукционе в электронной форме указывать международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии МНН химические, группировочные наименования лекарственных средств.

Таким образом, заказчик, уполномоченный орган в связи с указанием в документации об аукционе торговых наименований лекарственных средств нарушили требования части 2.1 статьи 41.6 Закона; жалоба Общества в данной части является обоснованной.

2. Согласно части 2.2 статьи 10 Закона в случае, если предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

Правительством Российской Федерации не принят предусмотренный частью 2.2 статьи 10 Закона нормативный правовой акт, определяющий предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Приказом Минздравсоцразвития России от 18.09.2006 № 665 утвержден Перечень лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи (далее – Перечень), который классифицирует лекарственные препараты (с указанием по МНН) по фармакотерапевтическим группам. Так, согласно данному Перечню, группа А10А объединяет в одну фармакотерапевтическую группу инсулины и аналоги, к которой относятся:

|   |   |
|---|---|
| A10AB инсулины короткого действия и их аналоги для инъекционного введения   | инсулин аспарт<br>инсулин лизпро<br>инсулин растворимый<br>(человеческий генно- инженерный) |
| A10AC инсулины средней продолжительности действия и их аналоги для инъекционного введения (человеческий генно- инженерный)  | инсулин-изофан<br>(человеческий генно- инженерный)  |
| A10AD инсулины средней продолжительности действия и их аналоги в комбинации с инсулинами короткого действия для инъекционного введения (человеческий генно- инженерный) | инсулин аспарт двухфазный<br>инсулин двухфазный<br>(человеческий генно- инженерный)         |
| A10AE инсулины длительного действия и их аналоги для инъекционного введения   | инсулин гларгин<br>инсулин детемир  |

Содержание документации об аукционе свидетельствует о том, что предметом контракта является поставка лекарственных средств, относящихся к разным МНН, но входящих в одну фармакотерапевтическую группу, что не противоречит требованиям действующего законодательства.

Доводы жалобы Общества о том, что заказчик, уполномоченный орган в отсутствие установленного Правительством Российской Федерации предельного значения начальной (максимальной) цены контракта, принятие которого предусмотрено частью 2.2 статьи 10 Закона, должны включать в один лот лекарственное средство только одного наименования, Комиссия Тверского УФАС России считает несостоятельными, поскольку из буквального содержания вышеуказанной нормы следует обратное – заказчик, уполномоченный орган, при соблюдении других ограничений, предусмотренных Законом, вправе включать в один лот лекарственные средства с различным МНН вне зависимости от значения начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, в данной части доводы Общества являются необоснованными.

3. В соответствии с частью 3 статьи 41.7 Закона любой участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение открытого аукциона в электронной форме, запрос о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме. При этом такой участник размещения заказа вправе направить не более чем три запроса о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме в отношении одного открытого аукциона в электронной форме. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса оператор электронной площадки направляет запрос заказчику, в уполномоченный орган.

Согласно части 4 статьи 41.7 Закона в течение двух дней со дня поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 41.7 Закона запроса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос, на официальном сайте при условии, что указанный запрос поступил заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не позднее чем за три дня до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Как следует из пояснений представителя заказчика, информация по запросу ООО «ГЕРОФАРМ» о предоставлении разъяснений положений документации об открытом аукционе в электронной форме Министерством здравоохранения Тверской области была направлена своевременно в адрес Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области и размещена на официальном сайте.

Вместе с тем, как следует из материалов дела и на что указывает Общество в своей жалобе, разъяснения даны по одному из двух вопросов, указанных в запросе; разъяснения по запросу о возможности поставки эквивалента не даны.

Таким образом, заказчик, уполномоченный орган в связи с неразмещением в установленные законодательством сроки разъяснений положений документации об аукционе нарушили требования части 4 статьи 41.7 Закона.

Следовательно, в данной части доводы Общества являются обоснованными.

На основании изложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» частично обоснованной.
2. Признать Министерство здравоохранения Тверской области и Министерство имущественных и земельных отношений нарушившими требования части 2.1 статьи 41.6 и части 4 статьи 41.7 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Министерству здравоохранения Тверской области, Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов (извещение от 29.07.2012 № 0136200003612002303).
4. Требование от 20.08.2012 № 05-6/1-94-2491ВФ о приостановлении размещения заказа в части подписания Министерством здравоохранения Тверской области государственного контракта отменить.

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

|                           |  |
|---------------------------|--|
| Председатель<br>Комиссии: | В.М. Фомин                                 |
| Члены Комиссии:           | Л.В. Посохова, Е.И. Манюгина, Я.А. Шибанов |
|                           |  |
|                           |  |

### **Предписание по делу № 05-6/1-94-2012**

#### **об устранении нарушения в сфере размещения заказов**

24 августа 2012 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Манюгина Е.И. – главный специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. - специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Министерства здравоохранения Тверской области (далее - заказчик): \*\*\*,

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области (далее – уполномоченный орган): \*\*\*,

- ООО «ГЕРОФАРМ»: \*\*\*,

на основании решения от 24.08.2012 по делу № 05-6/1-94-2012 и в соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон),

#### **предписывает:**

1. В срок до **21.09.2012:**

1.1. Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной площадки отменить протоколы, сформированные в ходе размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для отдельных категорий граждан в четвертом квартале 2012 года № 13 (извещение от 29.07.2012 № 0136200003612002303); вернуть заявки участникам размещения заказа;

1.2. Оператору электронной площадки уведомить участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе в электронной форме, об отмене Протоколов;

1.3. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области и аукционной комиссией пункта 1.1 настоящего предписания и прекратить блокирование денежных средств, внесенных участниками размещения заказа в качестве обеспечения заявок на участие в данном открытом аукционе в электронной форме;

1.4. Министерству здравоохранения Тверской области и Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме (извещение от 29.07.2012 № 0136200003612002303) на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для отдельных категорий граждан в четвертом квартале 2012 года №13 с учетом требований законодательства о размещении заказов и принятого Тверским УФАС России решения от 24.08.2012 № 05-6/1-94-2012, продлив срок подачи заявок продолжить размещение заказа в установленном порядке;

1.5. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения

Министерством здравоохранения Тверской области и Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области пункта 1.4 настоящего предписания.

2. Министерству здравоохранения Тверской области, Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области и оператору электронной площадки **в срок до 27.09.2012** представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

*Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.*

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.В. Посохова, Е.И. Манюгина, Я.А. Шибанов