

Государственный заказчик  
департамент здравоохранения  
Вологодской области

Аукционная комиссия

ООО «Мегард Групп»  
115446, Москва,  
Коломенский проезд,  
дом 13 а

« \_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2008 г. № \_\_\_\_\_

## РЕШЕНИЕ № 41 /08

10 июля 2008 года

г. Вологда

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

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Осипов С.В. – член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Мерзлякова Н.В. – член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Баруздина Л.Н. – член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Демичева Е.А. - член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок, рассмотрев жалобу ООО "Мегард Групп", далее (Заявитель), на неправомерные действия и решение аукционной комиссии (далее Аукционная комиссия), по отказу в допуске к участию в открытом аукционе аукционной заявки Заявителя при проведении аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств «ДЛО 2008-4» по лоту № 27 в части нарушения законодательства о размещении заказов, в присутствии представителей государственного заказчика Ашировой Г.Ю. (доверенность от 10.07.2008 года № 19-14/21-405), Шаммедовой Н.Ю. (доверенность от 10.07.2008 года № 19-14/21-406), Петровой О.В. (доверенность от 10.07.2008 г. № 19-14/14-408), представителя ООО «Мегард Групп» Бельмач Е.Д. (доверенность от 09.07.2008 г. № 08/02-965, при участии эксперта Росздравнадзора Черепановой Т.И. (Удостоверение № 6),

## УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС России по Вологодской области (далее – Вологодское УФАС) поступила жалоба Заявителя о нарушении аукционной комиссией и государственным заказчиком 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 заказа).

Резолютивная часть решения вынесена 10.07.2008 года. В полном объеме решение изготовлено 14.07.2008 года.

Согласно части 2 статьи 57 Закона о размещении заказов обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания конкурса или аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку. По истечении указанного срока обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

Жалоба Заявителем подана в установленный срок, а также соответствует требованиям,

предусмотренным статьей 58 и частью 5 статьи 57 Закона о размещении заказов.

Государственным заказчиком был проведен открытый аукцион по размещению заказа на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств «ДЛО 2008-4»

Государственным заказчиком выступал департамент здравоохранения Вологодской области.

По мнению Заявителя, нарушение его прав по лоту 27 заключается в следующем.

Аукционная комиссия неправомерно отказала в допуске к участию в аукционе Заявителю по причине указания в лоте № 27 конкретного торгового наименования лекарственного средства и его характеристики – «Рекормон раствор для внутривенного и подкожного введения 2 тыс. МЕ/0,3 мл № 6». Заявитель предоставил в своем предложении эквивалент «Эритростим (Эпоэтин Бета). Аукционная комиссия не приняла во внимание, что данный препарат является эквивалентом, и неправомерно отклонила аукционную заявку Заявителя.

Кроме того, указание торгового наименования влечет за собой ограничение круга участников размещения заказа.

Заявитель не согласился с решением аукционной комиссии и обжаловал данное решение в соответствии с предоставленным ему правом Законом о размещении заказов.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов, рассмотрев представленные материалы, оригиналы аукционной документации и оригиналы заявок участников, протокол рассмотрения аукционных заявок, выслушав объяснения и заявления сторон и представителей участников размещения заказа, представителя Росздравнадзора пришла к выводу, что жалоба заявителя не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно представленным документам, государственный заказчик разместил извещение о проведении аукциона и аукционную документацию на официальном сайте и извещение о проведении аукциона в официальном печатном издании.

Нарушений сроков размещения документов в соответствии с Законом о размещении заказов, Комиссией по контролю в сфере размещения заказов не установлено.

Размещение заказа путем проведения аукциона утверждено приказом начальника департамента здравоохранения Вологодской области от 15.05.2008 года № 383 «О закупке лекарственных средств по программе ДЛО в третьем квартале 2008 года, что соответствует Закону о размещении заказов и Распоряжению Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 года № 236-р «Об утверждении перечня товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание), которых осуществляется путем проведения аукциона». Этим же приказом утвержден состав аукционной комиссии в количестве 9 человек.

В соответствии со статьей 7 Закона о размещении заказов число членов комиссии должно быть не менее чем пять человек. Комиссия правомочна осуществлять функции, предусмотренные частями 6 - 8 настоящей статьи, если на заседании комиссии присутствует не менее чем пятьдесят процентов общего числа ее членов. Члены комиссии должны быть своевременно уведомлены о месте, дате и времени проведения заседания комиссии. При проведении открытого аукциона на заседании комиссии по рассмотрению заявок присутствовало 8 человек. Таким образом, аукционная комиссия легитимна.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе на право заключить государственный контракт аукционная комиссия отказала единогласно в допуске к участию в аукционе заявку Заявителя по причине несоответствия ФЗ-94 ст. 36 п. 3.

В соответствии с частью 3 статьи 36 Закона о размещении заказов на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов При рассмотрении заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе.

Комиссией по контролю в сфере размещения заказов установлено, что запрашиваемый Заказчиком препарат Рекормон (МНН - Эпоэтин бета) в форме выпуска и дозе производитель Рош Диагностик ГмБХ – Германия представляет собой согласно реестру лекарственных средств и реестру цен – раствор для внутривенного и подкожного введения, 2000 тыс.МЕ 0,3 мл., шприц-тубики (3) уп. конт. ячеиковые (2), пачки картонные.

Заявленный Заявителем препарат Эритростим (МНН - Эпоэтин бета) согласно регистрационному удостоверению Р №000525/01 является эквивалентом, но представлен в другой расфасовке (упаковке) – раствор для внутривенного введения 2000 тыс.МЕ 1 мл., ампулы (10) – пачки картонные (10) – коробки картонные. То есть по расфасовке (упаковке) не соответствует требуемому.

Таким образом, недопуск заявки Заявителя к участию в аукционе аукционной комиссией правомерен.

Вместе с тем, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов в соответствии со статьей 17 Закона о размещении заказов провела внеплановую проверку проведения открытого аукциона на поставку лекарственных средств.

В результате проведенной проверки установлено следующие нарушения.

В соответствии с частью 3 статьи 36 Закона о размещении заказов оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в 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 аукционе. Протокол должен содержать сведения об участниках размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе, решение о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе и признании его участником аукциона или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе **с обоснованием такого решения и с указанием положений настоящего Федерального закона, которым не соответствует участник размещения заказа, положений документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе** этого участника размещения заказа, положений такой заявки на участие в аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об аукционе, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе или об отказе ему в допуске к участию в аукционе.

Аукционная комиссия некорректно сформулировала причины отказа и не обосновала их.

В силу части 5 статьи 35 Закона о размещении заказов участник размещения заказа вправе подать только одну заявку в отношении каждого предмета аукциона (лота).

Данное положение продублировано в аукционной документации в пункте 4 – «4. Одна заявка на участие в аукционе от каждого участника»

Каждый участник может подать только одну заявку на участие в аукционе в отношении каждого лота. В случае установления факта подачи одним участником размещения заказа двух и более заявок на участие в аукционе в отношении одного и того же лота при условии, что поданные ранее заявки таким участником не отозваны, все заявки на участие в аукционе такого участника размещения заказа не рассматриваются и возвращаются такому участнику и пункте 14 инструкции по подготовке заявок на участие в аукционе. 14.

« Подача заявки на участие в аукционе»

Для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в письменной форме. Участник размещения заказа вправе подать только одну заявку в отношении каждого предмета аукциона (лота)».

Разработанная государственным заказчиком форма коммерческого предложения участника, объединяющая лоты в одно целое и утвержденная государственным заказчиком привела к нарушению вышеуказанного положения. В результате все поданные участниками размещения заказа заявки не соответствуют действующему законодательству и аукционной документации, но были допущены к участию в аукционе.

Кроме того, заявка участника размещения заказа ЗАО «Р-ФАРМ» не соответствует аукционной документации по форме доверенности № 4225/06 на представление интересов участника в части отсутствия подписи удостоверяемого. Указанная заявка также была допущена к участию в аукционе.

Вследствие вышеизложенного государственным заказчиком был нарушен порядок проведения аукциона, предусмотренный статьей 37 Закона о размещении заказов и пунктом 22 аукционной документации.

В соответствии с частью 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки, которые должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

В аукционной документации в форме коммерческого предложения для участников имеется указание на эквивалент.

Но в соответствии с письмом на глав субъектов РФ Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31 октября 2007 года № 16811-АП/Д04/ 8035-ВС/ ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения» - размещение заказов на поставку лекарственных средств Росздравом и органами здравоохранения субъектов Российской Федерации осуществляется по международным непатентованным наименованиям. При этом в соответствии с указанным письмом различные торговые наименования инсулинов, а также циклоспорина несовместимы между собой и не взаимозаменяемы. В письме от 16.10.2007 N АЦ/19080 ФАС России разъяснила, что по указанным основаниям размещение заказа на поставку циклоспорина и инсулинов может производиться с указанием торговых наименований без сопровождения их словами "или эквивалент" в соответствии с частью 3 статьи 34 Закона.

Таким образом, размещение заказа на поставку лекарственных средств должно осуществляться по международным непатентованным наименованиям. Исключение составляют инсулины и циклоспорин, размещение заказов на поставку которых может осуществляться по торговым наименованиям.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов установила, что из 37 лотов при размещении заказа ДЛО 2008 -4 более чем в 30 лотах указано не МНН, а торговое наименование.

В соответствии с частью 1 статьи 15 ФЗ от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации

Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются: установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

В силу части 2 статьи 17 вышеуказанного закона наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Указав в Лотах открытого аукциона торговые наименования лекарственных препаратов государственный заказчик ограничил конкуренцию по производителю лекарственных средств и их дистрибьюторов.

Клиническое обоснование закупки лекарственного препарата рекормон (эпоэтин бета), представленное государственным заказчиком, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов приняла к сведению, но в качестве доказательств не принимает, как частное мнение, высказанное врачом.

В соответствии с частью 6 статьи 32 Закона о размещении заказов при проведении аукциона какие-либо переговоры заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или аукционной комиссии с участником размещения заказа не допускаются. В случае нарушения указанного положения аукцион может быть признан недействительным по иску заинтересованного лица в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

В нарушение Закона в аукционной документации указано контактное лицо Галкина Нина Алексеевна, тел. 72-93-24.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, в соответствии с частями 6, 8 статьи 60, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя ООО «Мегард Групп» необоснованной.
2. Решить вопрос о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в отношении государственного заказчика департамента здравоохранения Вологодской области в соответствии с ФЗ от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

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

Председатель Комиссии

А.И.Сазонов

Члены Комиссии:

С.В.Осипов  
Н.В.Мерзлякова  
Л.Н.Баруздина  
Е.А.Демичева