

РЕШЕНИЕ по делу № 06-14/13-14

23 января 2013 года
Мурманск

город

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее — Комиссия Мурманского УФАС)

при участии представителя уполномоченного органа Управления государственного заказа Мурманской области - <С...> (по доверенности № 1/13 от 09.01.2013 года),

представителя Государственного областного бюджетного учреждения здравоохранения «Мурманская областная клиническая больница П.А. Баяндина» - <К...> (по доверенности б/н от 09.01.2013 года),

в отсутствие представителей ООО «ЦЕНТРОФАРМ», уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы должным образом,

рассмотрев жалобу ООО «ЦЕНТРОФАРМ» на действия Управления государственного заказа Мурманской области при размещении заказа путем проведения совместных торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на «право заключения гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставку средств, влияющих на процессы обмена, препаратов гормональных для нужд учреждений здравоохранения Мурманской области», реестровой номер заказа: 0149200002312004174 (далее – Открытый аукцион в электронной форме), и в результате проведения внеплановой проверки 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» (далее - Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 17 января 2013 года обратился участник размещения заказа Общество с ограниченной ответственностью «ЦЕНТРОФАРМ» (далее — Заявитель; ООО «ЦЕНТРОФАРМ») с жалобой (входящий номер <...>) на действия Управления государственного заказа Мурманской области (далее – Уполномоченный орган) при размещении заказа путем проведения совместных торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на «право заключения гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставку средств, влияющих на процессы обмена, препаратов гормональных для нужд учреждений здравоохранения

Мурманской области».

В поданной жалобе ООО «ЦЕНТРОФАРМ» указывает на то, что в состав одного лота Уполномоченным органом включены лекарственные препараты, выпускаемые единственным производителем, что, по мнению Заявителя, ограничивает доступ к участию в торгах другим участникам и нарушает часть 2 статьи 8, часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, а также части 1 и 2 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции). О нарушении указанных норм свидетельствует, как отмечается ООО «ЦЕНТРОФАРМ», и то, что заявленный в Открытом аукционе в электронной форме к поставке лекарственные препараты технологически и функционально не связаны, поскольку каждый из препаратов может применяться автономно.

Ссылаясь на часть 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов, ООО «ЦЕНТРОФАРМ» отмечает, что лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) **не могут быть предметом одного контракта (одного лота), если цена такого контракта (цена лота) превышает 3 миллиона рублей** (проект постановления Правительства РФ от 12.10.2012 года).

ООО «ЦЕНТРОФАРМ» просит проверить правомерность действий Управления государственного заказа и обязать его устранить нарушения Закона о размещении заказов.

Уполномоченный орган с доводами жалобы не согласился по изложенным в письменных возражениях № 25-04/120-ОС от 23.01.2013 года основаниям, полагает, что документация об Открытом аукционе в электронной форме полностью соответствует требованиям Закона о размещении заказов и не ограничивает хозяйствующих субъектов в участии в торгах.

Комиссия Мурманского УФАС, изучив доводы Заявителя, возражения Управления государственного заказа Мурманской области, выслушав представителя Государственного областного бюджетного учреждения здравоохранения «Мурманская областная клиническая больница П.А. Баяндина», исследовав представленные сторонами документы, приходит к следующим выводам.

Прежде всего, Комиссия Мурманского УФАС акцентирует внимание на том, что Заявитель осуществляет обжалование размещенного заказа в порядке,

предусмотренном главой 8 Закона о размещении заказов. Рассмотрение подобных жалоб осуществляется в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498.

Порядок подачи и рассмотрения заявлений о признаках нарушения антимонопольного законодательства РФ, в частности, статьи 17 Закона о защите конкуренции, регламентирован Законом о защите конкуренции и Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным Приказом ФАС РФ от 17.01.2007 № 5.

Таким образом, рассмотрения жалобы ООО «ЦЕНТРОФАРМ», поданной в соответствии с главой 8 Закона о размещении заказов, осуществляется Комиссией Мурманского УФАС на предмет соответствия действий уполномоченного органа и заказчика требованиям законодательства о размещении заказов РФ.

Из существа дела следует, что Управление государственного заказа Мурманской области (далее – Уполномоченный орган) 27 декабря 2012 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме на «право заключения гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставку средств, влияющих на процессы обмена, препаратов гормональных для нужд учреждений здравоохранения Мурманской области».

Уполномоченный орган: Управление государственного заказа Мурманской области (далее – Уполномоченный орган).

Государственные заказчики:

1. ГОБУЗ «Мурманская областная клиническая больница имени П.А. Баяндина»;
2. ГОБУЗ «Мурманский областной онкологический диспансер»;
3. ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр»;

4. ГОБУЗ «Мурманский областной Центр специализированных видов медицинской помощи»;
5. ГОБУЗ «Мурманский областной противотуберкулезный диспансер»;
6. ГОБУЗ «Оленегорская центральная городская больница»;
7. ГОБУЗ «Кировская центральная городская больница»;
8. ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница»;
9. ГОБУЗ «Кольская центральная районная больница»;
10. ГОБУЗ «Ковдорская центральная районная больница»;
11. ГОБУЗ «Апатитская центральная городская больница»;
12. ГОБУЗ «Мончегорская центральная городская больница»;
13. ГОБУЗ «Печенгская центральная районная больница»;
14. ГОБУЗ «Центральная районная больница ЗАТО г. Североморск»;
15. ГОБУЗ «Ловозерская центральная районная больница»;

Предметом аукциона является право заключения гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставку средств, влияющих на процессы обмена, препаратов гормональных для нужд учреждений здравоохранения Мурманской области.

Начальная (максимальная) цена аукциона: 22 819 579,69 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 18.01.2013 года в 09:00 минут.

Окончание срока рассмотрения первых частей заявок: 22.01.2013 года.

Документация об Открытом аукционе в электронной форме состоит из 4 томов.

Том 1 «Общая часть» утвержден и. о. начальника Управления государственного заказа

Мурманской области <Б...>.

Том 2 «Специальная часть» утвержден и. о. начальника Управления государственного заказа Мурманской области и должностными лицами государственных заказчиков.

Том 3 «Техническое задание» утвержден и. о. начальника Управления государственного заказа Мурманской области и должностными лицами государственных заказчиков.

Том 4 «Проекты гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений» утвержден и. о. начальника Управления государственного заказа Мурманской области и должностными лицами государственных заказчиков.

Требования к содержанию документации об Открытом аукционе в электронной форме регламентированы статьей 41.6 Закона о размещении заказов.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам товара установлены Уполномоченным органом в пункте 9 Тома 3 документации об Открытом аукционе в электронной форме.

Из содержания указанного пункта следует, что закупке подлежит 78 наименований лекарственных препаратов, 75 из которых закупаются по международному непатентованному наименованию (МНН) и 3 – по торговому наименованию (ТН): «Алфлутоп» (или эквивалент), «Стерофундин Г-5» (или эквивалент), «Нормофундин Г-5» (или эквивалент).

В жалобе ООО «ЦЕНТРОФАРМ» указывало на то, что включение в один лот препаратов с МНН «Натрия хлорид» (пункт 60 таблицы), «Эптаког альфа» (пункты 74-76 таблицы), выпускаемых единственным производителем, ограничивает количество участников размещения заказа и нарушает требования части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Доводов о том, каким образом включение в один лот оспариваемых препаратов ограничивает количество участников торгов и, прежде всего, ООО «ЦЕНТРОФАРМ», Заявителем не представлено, равно как не представлены какие-либо доказательства, свидетельствующие о наличии указанных ограничений.

В соответствии с положениями Закона о размещении заказов, заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов на поставки лекарственных средств, с учетом ограничений, установленных законодательством Российской Федерации.

Комиссия Мурманского УФАС соглашается с доводом Управления государственного заказа Мурманской области о том, что включение в один лот препаратов, производимых единственным производителем, само по себе не является безусловным свидетельством нарушения требований части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов. Участником Открытого аукциона в электронной форме может быть любое юридическое лицо, обладающее лицензией на производство лекарственных средств и (или) на фармацевтическую деятельность. Хозяйствующие субъекты, при наличии у них соответствующей лицензии, вправе осуществлять поставку любых лекарственных средств, в том числе, выпускаемых другими производителями.

Довод ООО «ЦЕНТРОФАРМ» о том, что Управлением государственного заказа Мурманской области нарушено требование части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов в части включения в один лот лекарственных средства с различными международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями), поскольку цена одного контракта (одного лота) превышает 3 миллиона рублей Комиссия Мурманского УФАС признает необоснованным.

Установленный частью 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов запрет на включение в один лот лекарственных средства с различными международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) действует в случае, если цена одного контракта (одного лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации. В настоящее время предельное значение Правительством Российской Федерации не определено, следовательно, установленный частью 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов запрет не является императивным при формировании лота.

На основании изложенного, Комиссия Мурманского УФАС России находит жалобу ООО «ЦЕНТРОФАРМ» необоснованной.

Вместе с тем, в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной

или котировочной комиссии, поступления информации о нарушении законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, а также в целях контроля за исполнением предписаний, выданных в соответствии с частью 9 настоящей статьи, осуществляет внеплановая проверка. В случае, если внеплановая проверка осуществляется на основании жалобы участника размещения заказа, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения указанной жалобы принимается единое решение.

По результатам проведенной внеплановой проверки, Комиссией Мурманского УФАС России установлено нарушение Уполномоченным органом требований части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов.

Согласно части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов, в случае, если предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, **не могут быть предметом одного контракта (одного лота)** лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

Как отмечено ранее, закупке подлежит 78 наименований лекарственных препаратов, 75 из которых закупаются по международному непатентованному наименованию (МНН) и 3 – по торговому наименованию (ТН): «Алфлутоп» (или эквивалент), «Стерофундин Г-5» (или эквивалент), «Нормофундин Г-5» (или эквивалент).

Следовательно, предметом Открытого аукциона в электронной форме являются лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями и торговыми наименованиями, что противоречит требованиям части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов.

Руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЦЕНТРОФАРМ» необоснованной.

2. Признать в действиях Управления государственного заказа Мурманской области нарушение части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Управлению государственного заказа Мурманской области предписание об устранении нарушений, указанных в пункте 2 резолютивной части настоящего решения.
4. Выдать оператору электронной площадки - ЗАО «ММВБ-Информационные технологии» предписание об обеспечении Управлению государственного заказа Мурманской области возможности устранения нарушений, указанных в пункте 2 резолютивной части настоящего решения.

Резолютивная часть решения оглашена 23 января 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 28 января 2013 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 06-14/13-14

23 января 2013 года
Мурманск

город

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее — Комиссия Мурманского УФАС)

на основании решения от 23 января 2013 года по делу № 06-14/13-14, принятого по итогам рассмотрения жалобы ООО «ЦЕНТРОФАРМ» на действия Управления государственного заказа Мурманской области при размещении заказа путем проведения совместных торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на «право заключения гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставку средств, влияющих на процессы обмена,

препаратов гормональных для нужд учреждений здравоохранения Мурманской области», реестровой номер заказа: 0149200002312004174 (далее – Открытый аукцион в электронной форме), и в результате осуществления внеплановой проверки 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 о размещении заказов), руководствуясь частями 9, 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Управлению государственного заказа Мурманской области (далее — Уполномоченный орган) устранить нарушения части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов путем внесения изменений в извещение о проведении Открытого аукциона в электронной форме и документацию о проведении Открытого аукциона в электронной форме, либо путем аннулирования процедуры Открытого аукциона в электронной форме.

Для внесения изменений в извещение и документацию об Открытом аукционе необходимо:

1.1. Уполномоченному органу отменить протоколы, составленные в ходе проведения Открытого аукциона в электронной форме (далее – Протоколы).

1.2. ЗАО «ММВБ-Информационные технологии» (далее - Оператор электронной площадки) обеспечить возможность отмены Уполномоченным органом Протоколов, разместить на электронной площадке информацию об отмене Протоколов, уведомить участников размещения заказа, подавших заявки на участие в Открытом аукционе, об отмене Протоколов; отменить протокол открытого аукциона в электронной форме.

1.3. Оператору электронной площадки, Уполномоченному органу вернуть участникам размещения заказа заявки на участие в Открытом аукционе с уведомлением о возможности подать новые заявки на участие в Открытом аукционе в электронной форме.

1.4. Оператору электронной площадки разблокировать средства, внесенные участниками размещения заказа в качестве обеспечения заявок на участие в Открытом аукционе.

1.5. Уполномоченному органу устранить нарушение части 2.2 статьи 10 Закона о размещении заказов путем внесения изменений в извещение о проведении Открытого аукциона в электронной форме и документацию о проведении Открытого аукциона в электронной форме.

1.6. Уполномоченному органу разместить на электронной площадке информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Открытом аукционе, о новой дате рассмотрения первых и вторых частей заявок на участие в Открытом аукционе, о новой дате проведения Открытого аукциона.

1.7. Оператору электронной площадки обеспечить Уполномоченному органу возможность внесения соответствующих изменений в документацию об Открытом аукционе и размещения на электронной площадке соответствующей информации.

2. Оператору электронной площадки прекратить приостановку Открытого аукциона и обеспечить Уполномоченному органу возможность совершения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Оператору электронной площадки, Уполномоченному исполнить предписание по 15 февраля 2013 года и незамедлительно представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области доказательства исполнения предписания в письменном виде либо в форме электронного документа (в соответствии с законом об электронной цифровой подписи) на электронный адрес: to51@fas.gov.ru

Резолютивная часть предписания оглашена 23 января 2013 года.

В полном объеме предписание изготовлено 28 января 2013 года.

Комиссия Мурманского УФАС России предупреждает, что в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц заказчика в размере пятидесяти тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.