

РЕШЕНИЕ

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

Заместителя председателя комиссии:

Фуфачевой И.Н. – начальника отдела КРЗ,

Членов комиссии:

Кузнецовой А.М. – главного специалиста отдела КРЗ,

Парфенова А.Г. – специалиста отдела КРЗ,

в присутствии:

. – представителя Департамента государственных закупок Кировской области по доверенности б/н от 15.10.2012г.,

– представителя Департамента государственных закупок Кировской области по доверенности б/н от 15.10.2012г.,

. – представителя Департамент здравоохранения Кировской области по доверенности б/н от 06.02.2012г.,

– представителя Департамента здравоохранения Кировской области по доверенности б/н от 06.02.2012г.,

рассмотрев жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа – Департамента государственных закупок Кировской области, при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для государственных нужд Кировской области (лот № 9 Инсулин изофан (человеческий генноинженерный) (Протафан НМ) (заказ № 0140200000812003337),

УСТАНОВИЛА

08.10.2012г. в Кировское УФАС РФ поступила жалоба ООО «ГЕРОФАРМ» (далее - Заявитель) на действия аукционной комиссии уполномоченного органа – Департамента государственных закупок Кировской области, при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для государственных нужд Кировской области – лот № 9 Инсулин изофан (человеческий генноинженерный) Протафан НМ (заказ № 014020-0000812003337).

По мнению Заявителя, аукционная комиссия Департамента государственных закупок Кировской области неправомерно отказала в допуске ООО «ГЕРОФАРМ» к участию в аукционе, по результатам рассмотрения первых частей аукционных заявок.

Сообщает, что обоснованием причины отказа ООО «ГЕРОФАРМ» в допуске к участию в аукционе явилось не соответствие в заявке (рег.№ 3443937) торгового наименования предлагаемого товара поз.№ 1 требованиям аукционного задания. Поясняет о предложении к поставке товара: Инсулин изофан (человеческий генно-инженерный) (Ринсулин НПХ)(ОАО «Национальные биотехнологии» страна происхождения: Россия).

Ссылаясь на положения ч.ч. 2.1, 2.2 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» и п.22 Информационной карты документации об аукционе – определяющей предоставление преференции, в случае предложения к поставке товара российского и (или) белорусского происхождения, указывает о возможности участника торгов предложить к поставке товар российского или белорусского производства с торговым наименованием, помимо Протафан НМ (производство Ново Нордиск, Дания) – указанного в документации об аукционе.

Указывает о признании Решением Высшего арбитражного суда РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12 недействующим письма Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007г. «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения»(Совместное письмо от 31.10.2007г.).

Считает, что ООО «ГЕРОФАРМ» вправе участвовать в аукционе, предложив к поставке товар с международным непатентованным наименованием Инсулин-изофан и торговым наименованием Ринсулин НПХ.

10.10.2012г. Кировским УФАС РФ в адрес Заявителя, Заказчика, Уполномоченного органа, электронной торговой площадки «Сбербанк-АСТ» направлено уведомление о рассмотрении жалобы, требование о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу. Уведомление о рассмотрении жалобы размещено в сети «Интернет» по адресу <http://zakupki.gov.ru/>.

У Департамента государственных закупок Кировской области истребованы надлежащим образом заверенные копии документации об аукционе, заявки ООО «ГЕРОФАРМ», протоколов аукциона и письменные пояснения по существу жалобы, у Департамента здравоохранения Кировской области - письменные пояснения по существу жалобы.

Уполномоченный орган представил запрошенные документы и пояснения по

жалобе, согласно которым техническое задание и проект договора разработаны и утверждены Заказчиком, в соответствии с п.2.1 Порядка взаимодействия департамента государственных закупок Кировской области с государственными заказчиками Кировской области в сфере размещения государственного заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Кировской области, утвержденного постановлением Правительства Кировской области от 29.12.2007г. № 118/528 (далее – Порядок взаимодействия). Со ссылкой на п.2.2 Порядка взаимодействия сообщает об ответственности Заказчика за содержание технического задания.

Правомерность содержания указаний на товарные знаки в документации об аукционе на поставку инсулинов, без сопровождения словами «или эквивалент», мотивирует положениями ч.3 ст.34 Закона, письма ФАС России от 16.10.2007г. № АЦ/19080, Совместного письма от 31.10.2007г.

Поясняет, что причиной отказа в допуске ООО «ГЕРОФАРМ» к участию в аукционе послужило, согласно п.1 ч.4 ст.41.9 Закона и п.15 Информационной карты документации об аукционе, не соответствие торгового наименования, предлагаемого по поз.№ 1 товара, в аукционной заявке № 3443937, требованиям аукционного задания. В удовлетворении жалобы ООО «ГЕРОФАРМ» просит отказать.

Заказчик представил пояснения по жалобе, согласно которым доводы ООО «ГЕРОФАРМ» считает необоснованными. Сообщает, что в отсутствие утвержденного в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, перечня лекарственных средств, размещение заказа на поставку которых для нужд заказчиков осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, при этом слова «или эквивалент» не используются и Департамент здравоохранения Кировской области, при формировании технического задания аукционной документации, руководствовался положениями Совместного письма от 31.10.2007г., с изменениями, внесенными Решением ВАС РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12.

Акцентирует внимание на признании Решением Высшего арбитражного суда РФ Совместного письма от 31.10.2007г. незаконным, в части содержания ответа на вопрос № 3, вместе с тем, указывает о легитимности положений указанного ненормативного правового акта о размещении заказа на поставку инсулинов по торговым наименованиям без сопровождения их словами «или эквивалент».

В обоснование указания в техническом задании требований о поставке лекарственных препаратов с торговыми названиями - Протафан НМ, Протафан НМ Пенфил, без сопровождения словами «или эквивалент», ссылается на областную целевую программу «Развитие системы здравоохранения Кировской области», подпрограмму «Предупреждение и борьба с социально-значимыми заболеваниями», дифференцированной потребности конкретных пациентов в инсулинах различных торговых наименований. Персонализированный характер адресации инсулинов подкрепляет медицинской практикой негативного влияния на здоровье больных сахарным диабетом и снижения их качества жизни при смене препаратов различных изготовителей.

Отказ аукционной комиссии в допуске ООО «ГЕРОФАРМ» к участию в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для государственных нужд Кировской области – лот № 9 Инсулин изофан (человеческий генноинженерный) Протафан НМ (заказ № 014020-0000812003337) считает мотивированным и правомерным, с учетом предложенного в аукционной заявке по поз.№ 1 товара: инсулин изофан торгового названия Ринсулин НПХ.

Участие представителя Заявителя в рассмотрении жалобы комиссией Кировского УФАС России ООО «ГЕРОФАРМ» не обеспечило.

На заседании комиссии Кировского УФАС России представители Заказчика поддержали позицию, изложенную в пояснениях по жалобе ООО «ГЕРОФАРМ». Сообщили об указании в первой части аукционной заявки сведений о предложении к поставке товара с торговым наименованием – иным, определенному документацией об аукционе. Акцентировали внимание на негативных последствиях для здоровья пациентов, в случае использования инсулинов различных изготовителей и с различными торговыми названиями.

Жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» считают необоснованной.

Представители Уполномоченного органа поддержала позицию, изложенную в пояснениях по жалобе. Указывает на необходимость предложения хозяйствующим субъектом в заявке на участие в аукционе товаров с торговыми наименованиями, определенными документацией об аукционе.

Жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» считают необоснованной.

Заслушав мнение представителей Заказчика, Уполномоченного органа, изучив представленные материалы по существу дела, комиссия Кировского УФАС РФ приходит к следующим выводам:

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме размещено 12.09.2012г. в сети «Интернет» по адресу <http://zakupki.gov.ru/>, <http://sberbank-ast.ru> .

Заказчик – Департамент здравоохранения Кировской области.

Уполномоченный орган – Департамент государственных закупок Кировской области.

Начальная (максимальная) цена договора – 2 280 230 рублей. Окончание срока подачи заявок на участие в аукционе 20.09.2012г. 09 час. 00 мин.

Предметом открытого аукциона является право на заключение государственного контракта на поставку инсулина растворимого (человеческого генно-инженерного) для нужд Департамента здравоохранения Кировской области.

В соответствии с ч.1 ст.41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.ч. 1-3.2, 4.1 - 6 ст.34 Закона.

Положения ч.3 ст.34 Закона устанавливают, что документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, необходимости обеспечения взаимодействия товаров с товарами, используемыми заказчиком, при указании товарных знаков в документации возможность поставки товара с эквивалентными признаками не предусматривается.

Согласно пп. «б» п.1 ч.4 ст.41.8 Закона, при размещении заказа на поставку товара, первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме.

Пунктом 2 ч.4 ст.41.9 Закона определен отказ хозяйствующему субъекту в допуске к участию в аукционе в случае несоответствия сведений, предусмотренных ч.4 ст.41.8 Закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Требование о содержании в первой части заявки на участие в аукционе конкретных показателей, соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме, определены п.15 Информационной карты.

В техническом задании документации об аукционе (лот № 9) по позиции 1,2 указаны торговые наименования инсулина растворимого (человеческого генно-инженерного) Протафан НМ, Протафан НМ Пенфилл, форма выпуска, единица измерения и количество закупаемого товара.

Доводы представителей Уполномоченного органа и Заказчика свидетельствует, что различные торговые наименования инсулинов не совместимы между собой и не взаимозаменяемы.

Подтверждением возможности размещения государственного заказа на поставку инсулинов по торговым наименованиям являются положения Совместного письма от 31.10.2007г. (с изм., внесенными Решением ВАС РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12) и письма ФАС России от 16.10.2007г. № АЦ/19080.

Таким образом, размещение заказов на поставку инсулинов может производиться с указанием торговых наименований без сопровождения их словами «или эквивалент», в соответствии с ч.3 ст.34 Закона о размещении заказов.

В Кировское УФАС России Заявителем не представлены доказательства о взаимозаменяемости предложенного к поставке в аукционной заявке № 3443937 по поз.№ 1 товара с торговым наименованием «Ринсулин НПХ» и инсулина «Протафан НМ» - определенного к поставке документацией об аукционе.

Таким образом, с учетом предложения Заявителем к поставке, согласно положениям первой части заявки на участие в аукционе, товара с торговым названием, не соответствующим аукционной документации, аукционная комиссия

на основании п.1 ч.4 ст.41.9 Закона правомерно отказала в допуске к участию в аукционе ООО «ГЕРОФАРМ», согласно протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 26.09.2012г. № 0140200000812003337-1.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 17, 34, 41.6, 41.8, 41.9, 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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ГЕРОФАРМ» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа – Департамента государственных закупок Кировской области, при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для государственных нужд Кировской области (лот № 9 Инсулин изофан (человеческий генноинженерный) (Протафан НМ) (заказ № 0140200000812003337), необоснованной.

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.