

РЕШЕНИЕ

по делу № 10-06/06-486

«29» сентября 2010г. г. Волгоград

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Косяк Т.В. – председатель Комиссии, заместитель руководителя,

Бабкиной Ю.А. – член Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Кречковской Е.А. – член Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

при участии:

1) Гукасяна А.В. – начальник отдела организации фармацевтической деятельности Комитета по здравоохранению Администрации Волгоградской области (доверенность № 44 от 21.09.2010г.);

2) Гнибедова И.Н. – консультант правового отдела Комитета по здравоохранению Администрации Волгоградской области (доверенность № 10-11-4578 от 03.08.2010г.);

3) Власовой О.Н. – представитель ОАО «Национальные биотехнологии» (доверенность № 40 от 20.09.2010г.);

4) Мироновой Л.А. – главный специалист отдела правового обеспечения Комитета экономики Администрации Волгоградской области (доверенность № 07-65/15 от 08.09.2010г.);

5) Вачуговой А.А. – представитель заказчика (по паспорту),

рассмотрев материалы дела № 10-06/06-486, возбужденного по жалобе ОАО «Национальные биотехнологии» на действия государственного заказчика - Комитета по здравоохранению Администрации Волгоградской области - при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств и изделий медицинского назначения в 2010 году для бесплатного обеспечения граждан, страдающих социально значимыми заболеваниями»,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 23.09.2010г. вх. № 5852 поступила жалоба ОАО «Национальные биотехнологии», в которой обжалуются действия государственного заказчика - Комитета по здравоохранению Администрации Волгоградской области - при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств и изделий медицинского назначения в 2010 году для бесплатного обеспечения граждан, страдающих социально значимыми заболеваниями».

В своей жалобе ОАО «Национальные биотехнологии» сообщает следующее:

«Нами были направлены запросы по лотам №№29-32 о возможности замены, заявленных в документации об Аукционе препаратов, аналогами (эквивалентами) российского производства (производитель ОАО «Национальные биотехнологии»),

а также заявки на участие в Аукционе по вышеназванным лотам.

На наш запрос о разъяснении положений документации об Аукционе заказчик своим письмом от 02.09.2010 г. № 10-04-5340 разъяснил, что «В соответствии с разъяснениями Федеральной антимонопольной службы от 31.10.2007 г. №ИА/20555, Министерства экономического развития РФ от 31.10.2007 г. №16811-АП/Д04 и Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 31.10.2007г. №8035-ВС, препараты инсулина закупаются по торговым наименованиям, без эквивалентной замены)».

Кроме того, Протоколом заседания аукционной комиссии по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе на право заключения государственного контракта №93.1А от 17.09.2010 г. ОАО «Национальные биотехнологии» было отказано в допуске к участию в Аукционе на том же основании.

Заявленные ОАО «Национальные биотехнологии» препараты полностью отвечают требованиям ст.34 Федерального Закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Считаем, что такие действия государственного заказчика не основаны на законе, а ссылка на ненормативный акт - совместное письмо Федеральной антимонопольной службы от 31.10.2007 г. №ИА/20555, Министерства экономического развития РФ от 31.10.2007 г. №16811-АП/Д04 и Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 31.10.2007 г. №8035-ВС - неправомерна.

Также хотелось бы отметить, что указанное совместное письмо не дает ответа на спорный вопрос, а лишь дает отсылку к другому ненормативному акту - письму Федерального агентства по здравоохранению и социальному развитию от 15.10.2007 г. №1003/04874311, которое тоже не может применяться при проведении Аукциона.

В данном случае государственный заказчик должен был непосредственно после получения от ОАО «Национальные биотехнологии» заявки на участие в аукционе решить вопрос об эквивалентности препарата, по которому была получена заявка на участие в Аукционе и препарата, указанного в документации об аукционе. Вопрос о взаимозаменяемости лекарственных препаратов должен решаться в каждом конкретном случае отдельно.

При проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом (пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона №135-ФЗ от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции»).

Полагаем, что проведение торгов подобным образом нарушает требования ст. 15 Федерального закона N 135-ФЗ от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции», где прямо предусмотрен запрет на ограничивающие конкуренцию действия государственных органов».

ОАО «Национальные биотехнологии» считает, что государственный заказчик нарушил нормы Федерального закона № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

Рассмотрев жалобу на соответствие требованиям статей 57-58 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Управление ФАС по Волгоградской

области признало их достаточными, назначив рассмотрение на 29 сентября 2010 года на 13 часов 00 минут. На рассмотрение жалобы явились представители заказчика, уполномоченного органа и заявителя.

Представитель уполномоченного органа на рассмотрение жалобы представил письменное объяснение по фактам, послужившим основанием для подачи жалобы, в котором пояснил следующее:

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно Письму Минэкономразвития РФ N 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ N 8035-ВС, ФАС РФ N ИА/20555 от 31.10.2007 "О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения" в соответствии с письмом Федерального агентства по здравоохранению и социальному развитию (далее - Росздрав) от 15.10.2007 N 1003/048743П 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.

Ввиду того, что помимо прочего, заказчику требовалась поставка инсулинов, то он правомерно указал их торговое наименование без сопровождения словами «или эквивалент».

ОАО «Национальные биотехнологии» обращалось за разъяснениями документации об аукционе по лотам №29, 30, 31, 32, в которых спрашивала о возможности замены заявленного препарата эквивалентом российского происхождения - на что заказчик ответил о невозможности подобной замены, сославшись на Письмо Минэкономразвития РФ N 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ N 8035-ВС, ФАС РФ N ИА/20555 от 31.10.2007.

ОАО «Национальные биотехнологии» подало заявки на участие в аукционе по лотам №29, 30, 31, 32, на которых закупались препараты инсулинов - Актрапид НМ, Протафан НМ, Хумулин Р, Хумулин НПХ. Однако участник предложил к поставке препараты других наименований - Ринсулин Р, Ринсулин НПХ, Ринсулин Р, Ринсулин НПХ - что не соответствует наименованиям требуемых товаров.

В соответствии с ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе в случае несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок №93.1А от 17.09.2010г. ОАО «Национальные биотехнологии» не был признан участником аукциона и его заявки была отклонена, в связи с несоответствием положениям документации об

аукционе.

Таким образом, предложенные ОАО «Национальные биотехнологии» препараты инсулинов не соответствуют требованиям заказчика, следовательно, заявка данного участника не соответствует документации об аукционе, и данный участник не мог быть допущен к участию в аукционе, в связи с чем аукционной комиссией было правомерно отказано в допуске ОАО «Национальные биотехнологии». Заказчик с позицией уполномоченного органа согласен.

По результатам рассмотрения всех материалов дела и проведения внеплановой проверки размещения данного заказа, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ОАО «Национальные биотехнологии» необоснованна в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются 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.

Согласно Письму Минэкономразвития РФ N 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ N 8035-ВС, ФАС РФ N ИА/20555 от 31.10.2007 "О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения" в соответствии с письмом Федерального агентства по здравоохранению и социальному развитию (далее - Росздрав) от 15.10.2007 N 1003/048743П 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.

Кроме того, существует государственный регистр больных сахарным диабетом, который функционирует на территории Волгоградской области. Одной из функций этого регистра является мониторинг и анализ сложившегося на территории потребления в различных видах инсулина. Заявка на закупку, лекарственных препаратов составляется на основании реального количества больных, получающих те или иные виды препаратов инсулина. Массовый перевод больных на другие инсулины требует стационарного лечения отдельных категорий больных,

что в условиях дефицита врачей эндокринологов во многих медицинских учреждениях муниципальных образований, не может носить стихий характер. Перевод, замена одних видов (торговых наименований) инсулина на другие осуществляется постепенно. В области проводится внедрение российских инсулинов, закупка которых осуществляется регулярно, и планируется очередная закупка по мере необходимости в соответствии с потребностью больных по данным государственного регистра.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу о правомерности отказа в допуске к участию в открытом аукционе ОАО «Национальные биотехнологии» и правомерности отклонения заявки данного участника размещения заказа как несоответствующей требованиям документации об аукционе.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ОАО «Национальные биотехнологии» необоснованной.