

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул. д. 8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

22.04.2011 г.

Дело № 7410/03-2011

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...>

рассмотрев дело № 7410/03-2011, возбужденное по жалобе закрытого акционерного общества «Р-Фарм» (далее - ЗАО «Р-Фарм», Заявитель) на действия государственного заказчика (государственный заказчик - Министерство здравоохранения Ульяновской области, далее - Заказчик) (уполномоченный орган - Министерство экономики Ульяновской области, далее - Уполномоченный орган) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168200002411000426 на право заключить государственный контракт на поставку лекарственных средств, влияющих на центральную нервную систему для обеспечения граждан Российской Федерации, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с Федеральным законом от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», на территории Ульяновской области, на 2-4 кварталы 2011 года (начальная (максимальная) цена контракта - 13 673 167,55 руб., дата окончания срока подачи заявок - 13.04.2011 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее - Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 18755 от 12.04.2011 г. в ФАС России поступила жалоба ЗАО «Р-Фарм» на действия Заказчика при проведении указанного открытого аукциона в электронной форме.

Исх. № АЦ/13879 от 14.04.2011 г. в соответствии с порядком, установленным пунктом 3.8 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы 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 (утв. Приказом Федеральной антимонопольной службы от 14 ноября 2007 г. № 379) (далее - Регламент) ФАС России передало жалобу ЗАО «Р-Фарм» в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области.

Вх. № 3354 от 15.04.2011 г. жалоба ЗАО «Р-Фарм» на действия Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168200002411000426 поступила в Ульяновское УФАС России.

Содержание жалобы составляет указание на следующее.

По мнению Заявителя, заказчиком в состав одного лота аукциона с иными лекарственными средствами, влияющими на центральную нервную систему включены сильнодействующие лекарственные препараты: Клоназепам (таблетки 0,5 мг № 30) - 40 уп., Клоназепам (таблетки 2 мг № 30) - 400 уп., Фенобарбитал (таблетки 100 мг № 10) - 1 000 уп., Диазепам (таблетки 5 мг № 20) - 500 уп., Медазепам (таблетки 10 мг № 50) - 110 уп., Нитразепам (таблетки 5 1 мг № 20) - 50 уп., находящиеся под международным контролем и к которым установлены особые требования к хранению и обороту, аналогичные предусмотренным требованиям для хранения наркотических и психотропных средств, что, по мнению заявителя, противоречит ч. 2.1 и ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, т.к. является включением в документацию об аукционе требований к участнику размещения заказа, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

На заседании Комиссии 21.04.2011 г. представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители Заказчика с доводами, изложенными и в жалобе, не согласились, представили письменные пояснения (вх. № 3564 от 21.04.2011 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2007 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставка, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Лекарственные препараты «Клоназепам», «Фенобарбитал», «Диазепам», «Медазепам» и «Нитразепам» согласно постановлению Правительства РФ от 29.12.2007 г. № 964 «Об утверждении списков сильнодействующих и ядовитых веществ для целей ст. 234 и других статей Уголовного Кодекса Российской Федерации, а также крупного размера сильнодействующих веществ для целей ст. 234 Уголовного Кодекса Российской Федерации» включены в списки сильнодействующих веществ.

Вышеуказанные лекарственные препараты не включены в Перечень наркотических средств и психотропных веществ, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 30.06.1998 г. № 681.

В соответствии с письмом Минэкономразвития, Минздравсоцразвития РФ и ФАС от 31.10.2007 г. не рекомендуется объединять в один лот наркотические и психотропные средства с иными лекарственными средствами. Данная рекомендация при формировании аукционной документации Заказчиком выполнена.

Заказчик самостоятельно принимает решение по формированию лотов на поставки лекарственных средств в соответствии с его потребностями, спецификой деятельности, в целях экономии бюджетных средств, с учетом ограничений, установленных законодательством.

В документацию об аукционе включен перечень продукции (в т.ч. «Клоназепам», «Фенобарбитал», «Диазепам», «Медазепам» и «Нитразепам»), предназначенной для воздействия на центральную нервную систему. Все наименования продукции зарегистрированы на территории Российской Федерации в установленном порядке как лекарственные препараты и включены в Государственный реестр лекарственных средств.

Реализация поставщиком указанных лекарственных препаратов осуществляется в рамках лицензии на фармацевтическую деятельность и дополнительных требований к участникам размещения заказа - наличие лицензии на осуществление деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ, не установлено.

Таким образом, документация об аукционе не содержит условий, ограничивающих конкуренцию.

На основании изложенного Заказчик считает жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной.

Представитель Уполномоченного органа на заседании Комиссии 21.04.2011 г. с доводами, изложенными и в жалобе, не согласилась, представила письменные пояснения (вх. № 3565 от 21.04.2011 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Министерство экономики Ульяновской области определено органом, уполномоченным на осуществление функций по размещению заказов для государственных нужд Ульяновской области. При реализации данной функции Министерство руководствуется Порядком взаимодействия уполномоченного органа и государственных заказчиков (далее - Порядок), утвержденным постановлением Правительства Ульяновской области от 18.12.2007 № 29/478. Согласно указанному Порядку государственный заказчик определяет способ размещения заказа, начальную цену контракта, предмет и существенные условия контракта путем формирования технико-экономического задания (далее - ТЭЗ). Данное задание направляется в Министерство для проведения процедуры размещения заказа в целом, включая разработку документации.

Министерство здравоохранения Ульяновской области представило в Министерство ТЭЗ на проведение рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме. При разработке документации уполномоченный орган руководствовался непосредственно положениями Закона о размещении заказов, Порядка, показателями, указанными в ТЭЗ заказчика.

При этом согласно нормам Порядка и ст. 34 Закона о размещении заказов исключительно к компетенции заказчика относится установление (определение) предмета закупки с учетом потребностей в товарах и существенные условия поставки, требований к качеству, техническим характеристикам товара, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара. Согласно нормам Порядка заказчик несет ответственность за достоверность сведений, представленных в составе ТЭЗ.

Совместным письмом Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007 г. №16811-АП/Д04/8035-ВС/ИА/20555 дана рекомендация заказчикам, что не следует объединять в один лот наркотические или психотропные средства с иными лекарственными средствами. Рекомендаций на выделение в отдельный лот сильнодействующих веществ в указанном письме не содержится.

При этом, в Перечне лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным приказом Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 г. № 665, отсутствует отдельная группа лекарственных средств, влияющих на центральную нервную систему, так как к лекарственным средствам, используемых при лечении заболеваний ЦНС, могут относиться лекарственные средства из различных групп.

Например, клоназепам - противоэпилептическое средство, производное бензодиазепина, оказывает седативно-снотворное и центральное миорелаксирующее действие, усиливает ингибирующее действие ГАМК (медиатор пре- и постсинаптического торможения во всех отделах ЦНС) на передачу нервных импульсов, назначается при заболеваниях ЦНС и включен в группу VII «Противосудорожные средства» ранее указанного Перечня.

Препараты, указанные в п. 27, 37-39, также влияют на ЦНС и назначаются при заболеваниях ЦНС. Таким образом, заказчиком соблюдено требование ч. 2.1 и 3.1. статьи 34 Закона о размещении заказов и ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» - в состав перечня лекарственных средств аукциона включены только технологически и функционально связанные товары, поставка которых являются предметом торгов.

Препараты (клоназепам, фенобарбитал, диазепам, медазепам, нитрозепама) относятся к сильнодействующим средствам согласно Постановлению Правительства РФ от 29.12.2007 г. № 964. Однако согласно письму Минздравразвития РФ от 24.06.2008 г. № 4406-РХ для осуществления оборота лекарственных средств, отнесенных к сильнодействующим или ядовитым веществам необходимо иметь лицензию только на фармацевтическую деятельность. Наличие иных лицензий не предусматривается.

Таким образом, проведение заявителем в жалобе аналогии по обороту сильнодействующих и наркотических средств не соответствует действительности и не находит своего документального подтверждения, а учитывая, что предметом аукциона является именно поставка средств, влияющих на центральную нервную систему включение в состав лота лекарственных средств относящихся к сильнодействующим, но в свою очередь используемых при лечении заболеваний ЦНС законно и обоснованно.

На основании вышеизложенного, Уполномоченный орган считает жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 09:00 22.04.2011 г. для документального анализа материалов по делу.

На заседании Комиссии 22.04.2011 г. после перерыва дополнительных пояснений и ходатайств не поступало.

Рассмотрев имеющиеся материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. В соответствии с ч. 2.1 ст. 10 Закона о размещении заказов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт. Таким образом, заказчик самостоятельно принимает решение по формированию лотов.

Совместным письмом Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007 г. № 16811-АП/Д04/8035-ВС/ИА/20555 дана рекомендация заказчикам, что не следует объединять в один лот наркотические или психотропные средства с иными лекарственными средствами. Рекомендаций на выделение в отдельный лот сильнодействующих веществ в указанном письме не содержится.

Препараты клоназепам, фенобарбитал, диазепам, медазепам, нитрозепама назначается при заболеваниях центральной нервной системы и включен в группу VII «Противосудорожные средства» (клоназепам, фенобарбитал) и группу VIII «Средства для лечения паркинсонизма» (диазепам, медазепам, нитрозепама) Перечня лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным приказом Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 г. № 665 и не являются наркотическими или психотропными веществами.

Также согласно письму Минздравразвития РФ от 24.06.2008 г. № 4406-РХ для осуществления оборота лекарственных средств, отнесенных к сильнодействующим или ядовитым веществам необходимо иметь лицензию только на фармацевтическую деятельность.

Таким образом, жалоба ЗАО «Р-Фарм» в указанной части является необоснованной.

2. Согласно ч. 3 ст. 17 Закон о защите конкуренции наряду с установленными частями 1 и 2 ст. 17 указанного закона запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и

муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых является предметом торгов.

Предметом открытого аукциона в электронной форме № 0168200002411000426 является право заключить государственный контракт на поставку лекарственных средств, влияющих на центральную нервную систему для обеспечения граждан Российской Федерации, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с Федеральным законом от 17.07.1999 г. №178-ФЗ «О государственной социальной помощи», на территории Ульяновской области, на 2-4 кварталы 2011 года. Препараты клоназепам, фенобарбитал, диазепам, медазепам, нитразепам по своим показаниям к применению и фармакологическим свойствам также являются препаратами, влияющими на центральную нервную систему и назначаются при заболеваниях центральной нервной системы и выделены в группу VII «Противосудорожные средства» (клоназепам, фенобарбитал) и группу VIII «Средства для лечения паркинсонизма» (диазепам, медазепам, нитразепам) Перечня лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной медицинской помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденного приказом Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 г. № 665.

Таким образом, указанные товары являются технологически и функционально связанными с предметом торгов – поставка лекарственных средств, влияющих на центральную нервную систему.

Таким образом, жалоба ЗАО «Р-Фарм» в указанной части является необоснованной.

Учитывая, что жалоба ЗАО «Р-Фарм» признана необоснованной и в действиях заказчика, уполномоченного органа не установлено нарушений Закона о размещении заказов, оператору электронной торговой площадки необходимо прекратить приостановление размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме № 0168200002411000426.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной.

<....

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