

РЕШЕНИЕ по делу № 11-06/06-88
10 марта 2011 г. г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказанию услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Косяк Т.В. - председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления,
Кречковской Е.А. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Емельянова Д.А. - члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Плетневой Е.В. – представителя ООО «ИнвестПроект» (по доверенности от 22.02.2011г.),

Кузьминцевой Н.Ю. - представителя ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» (по доверенности № 461 от 09.03.2011г.),

Косенковой О.А. - представителя ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» (по доверенности № 1226 от 09.06.2010г.),

Капанова К.Д. - представителя ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» (по доверенности № 460 от 09.03.2010г.)

рассмотрев материалы дела № 11-06/06-88, возбужденного по жалобе ООО «ИнвестПроект», в которой обжалуются действия заказчика – ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер №1» и уполномоченного органа – Комитета экономики Администрации Волгоградской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0129200001911000026 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств, применяемых для лечения системных микозов,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 02.03.2011г. вх. № 1276 поступила жалоба ООО «ИнвестПроект», в которой обжалуются действия заказчика – ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер №1» и уполномоченного органа – Комитета экономики Администрации Волгоградской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0129200001911000026 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств, применяемых для лечения системных микозов.

Из жалобы ООО «ИнвестПроект» следует, что при разработке документации открытого аукциона в электронной форме Заказчик нарушил требования нормативно-правовых актов, которые регулируют отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, а также антимонопольное законодательство.

Обращаясь к Государственному реестру лекарственных средств и Справочнику «Реестр зарегистрированных ЛС и ТКФС», содержащих перечень торговых и международных непатентованных наименований, прошедших установленную регистрацию импортных и отечественных лекарственных средств, можно получить информацию, что в Российской Федерации зарегистрированы:

только один лекарственный препарат с международным непатентованным наименованием «Каспофунгин» в лекарственной форме «лиофилизат для приготовления раствора для инфузий» с запрашиваемой Заказчиком дозировкой 50мг/10мл № 1 и 70мг/10мл № 1 под торговым наименованием «Кансидас»

производства компании «ОСО БиоФармасьютикалс Мануфэкчеринг ЭлЭлСи», США, упаковщик компания «Мерк Шарп и Доум Б.В.», Нидерланды; только один лекарственный препарат с международным непатентованным наименованием «Позаконазол» в лекарственной форме «суспензия для приема внутрь» под торговым наименованием «Ноксафил» производства компании «Патеон Инк», Канада, упаковщик компания «Шеринг-Плау С.А.», Франция, однако с иной дозировкой, чем запрашивает заказчик: 40мг/мл 105мл №1. Таким образом, такого лекарственного препарата, как указан в п. 3 таблицы Технического задания, в Российской Федерации вообще не зарегистрировано.

Такие действия заказчика, по мнению подателя жалобы, нарушают положения ч. 3.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6 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), ст. 17 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Согласно письму Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и ФАС России от 31.10.2007 г. №№ 16811-АП/Д04, 8035-ВС и /ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения», не следует объединять лекарственное средство в один лот с другим лекарственным средством, в случае если по его международному непатентованному наименованию зарегистрировано только одно торговое наименование.

В связи с этим, заявитель просит рассмотреть жалобу по существу.

На заседании комиссии представители заказчика - ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» - возражали против заявленных требований заявителя жалобы. Считают доводы заявителя относительно несоответствия положений документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта требованиям действующего законодательства РФ несостоятельными. В удовлетворении заявленных требований просили отказать.

По результатам рассмотрения всех материалов дела, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО «ИнвестПроект» частично обоснованна в силу следующих обстоятельств.

Согласно частям 1, 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. Документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 2.1 статьи 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 аукциона, в документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Таким образом, заказчик самостоятельно принимает решение при формировании

лотов на поставки лекарственных средств, в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, включая форму выпуска лекарственных средств (ампулы, таблетки и т.д.), начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, с учетом ограничений, установленных законодательством.

Согласно письму Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и ФАС России от 31.10.2007 г. №№ 16811-АП/Д04, 8035-ВС и /ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при формировании лотов на поставку лекарственных средств по программе дополнительного лекарственного обеспечения в 2008 году следует исходить из следующего:

- заказчику следует избегать укрупнения лотов в связи с тем, что любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов;
- не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным Приказом Минздравсоцразвития России от 18 сентября 2006 г. N 665 (далее - Перечень);
- не следует объединять лекарственное средство в один лот с другим лекарственным средством, в случае если по его международному непатентованному наименованию зарегистрировано только одно торговое наименование;
- не следует объединять в один лот наркотические или психотропные средства с иным лекарственным средством. Наркотические или психотропные средства допускается объединять в один лот соответственно с наркотическими и/или психотропными средствами, относящимися к одной группе согласно вышеупомянутому Перечню;
- в случае размещения заказа на поставку лекарственного средства, которое согласно Перечню относится к группе ХХХ "Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения" либо к группам "Прочие...", по каждому МНН формируется отдельный лот;
- в случае размещения заказа по торговому наименованию (допускается для инсулинов и циклоспоринов) по каждому торговому наименованию следует формировать отдельный лот.

В силу ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. Комиссией Волгоградского УФАС установлено, что в рассматриваемой документации об открытом аукционе в электронной форме отсутствуют требования к товару, влекущие ограничение количества участников размещения заказа.

Требование о запрете доступа к участию в торгах, установлено Законом о защите конкуренции.

Так, в соответствии с частью 2 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2007 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" 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.

Вместе с тем, на заседании Комиссии УФАС подтвердился довод заявителя о том, что лекарственный препарат (в указанной лекарственной форме, с запрашиваемой дозировкой), который указан в п. 3 таблицы Технического задания, в Российской Федерации не зарегистрирован. Представителями заказчика - ГУЗ «Волгоградский областной клинический онкологический диспансер № 1» было пояснено, что в данном пункте Технического задания допущена опечатка.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В силу ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Заказчиком в рассматриваемой документации установлены показатели, которые определяют невозможность поставки товара, запрашиваемого заказчиком, ввиду того, что такой лекарственный препарат, как «Позаконазол 40 мг/10 мл 105 мл №1 Суспензия для внутреннего применения» не зарегистрирован в Российской Федерации.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИнвестПроект» частично обоснованной.
2. Ввиду невозможности на данном этапе размещения заказа внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме, выдать уполномоченному органу предписание об аннулировании размещения данного государственного заказа.
3. Провести проверку на соответствие документации об аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств, применяемых для лечения системных микозов положениям ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ.