

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

дело № 40-
11

Резолютивная часть решения оглашена 19 октября 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 01 ноября 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.	Зам. руководителя Архангельского УФАС России
Член комиссии - Красильникова Е.И.	И.о. начальника отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России
Член комиссии - Шахов А.Ю.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России
Член комиссии - Князева О.А.	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России

рассмотрев дело № 40-11 по признакам нарушения

Министерством здравоохранения и социального развития Архангельской области

(163004, Архангельская область, пр. Троицкий, 49)
(наименование организации (органа) (Ф.И.О. индивидуального
предпринимателя) и адрес ответчика (ов) по делу)

частей 1, 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступила жалоба ООО «Л-Мед» на действия заказчика – Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области, уполномоченного органа – агентства государственного заказа и конкурентной политики Архангельской области при проведении в мае 2011 года открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов согласно

ведомственной целевой программе «Льготные лекарства на 2011 год» (Извещение № 012420000061100388).

По мнению ООО «Л-Мед», в утвержденной заказчиком документации об открытом аукционе были установлены требования к качественным характеристикам (показаниям к применению) обозначенного к поставке лекарственного препарата МНН Анастрозол, которые соответствовали лишь лекарственному препарату Аримидекс (производитель Астра Зенека, Великобритания), что ограничило доступ к участию в аукционе поставщикам, которые осуществляют поставку лекарственных препаратов с аналогичными характеристиками.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Наряду с названным запретом, частью 2 статьи 17 данного закона определено, что 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.

Приказом Архангельского УФАС России от 22.06.2011 № 134 в отношении Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области было возбуждено дело № 40-11 по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Дело № 40-11 рассмотрено по существу 19 октября 2011 года в присутствии представителей Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области – Панкратьевой Александры Юрьевны (по доверенности), Бурдаевой Ольги Николаевны (по доверенности), Татариновой Татьяны Александровны (по доверенности), Поварневой Светланы Евгеньевны (по доверенности), Антрушиной Елены Федоровны (по доверенности).

ООО «Л-Мед» представило ходатайство от 12.10.2011 о рассмотрении дела № 40-11 без участия своих представителей.

В письменных и устных пояснениях представители Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области не согласились с вменяемым правонарушением, указав, что понятие эквивалентности препаратов является одним из ключевых в лекарственной терапии. Все зарегистрированные в Российской Федерации дженерики оригинального препарата Аримидекс имеют меньший круг показаний и не являются препаратами с аналогичными характеристиками. Кроме того, аукцион на поставку лекарственных препаратов проводился среди поставщиков, имеющих лицензию на фармацевтическую деятельность (оптовую торговлю лекарственными средствами), а не среди производителей товара.

Дело рассмотрено Комиссией с учетом следующего.

В соответствии с пунктом 1 раздела I Постановления Правительства

Архангельской области от 18 декабря 2009 г. № 215-пп «Об утверждении положения об агентстве государственного заказа и конкурентной политики Архангельской области» агентство госзаказа Архангельской области является уполномоченным исполнительным органом государственной власти Архангельской области в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для государственных нужд Архангельской области.

Взаимодействие Уполномоченного органа и государственных заказчиков Архангельской области в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Архангельской области осуществляется в порядке, установленном постановлением администрации Архангельской области от 31 октября 2008 года № 244-па/38 «О мерах по реализации Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление №244-па/38).

Согласно Постановлению № 244-па/38 заказчик направляет в Уполномоченный орган заявку на организацию размещения заказа. На основании пункта 7 примечания указанного постановления сведения, указанные в заявке Заказчика, являются исчерпывающими и изменению и дополнению агентством не подлежат. Уполномоченный орган на основании представленной заявки Заказчика подготавливает документацию об аукционе и организует размещение заказа.

В Уполномоченный орган 27.04.2011 года поступила заявка от Заказчика – Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области, подписанная министром Л.И.Меньшиковой, на организацию размещения заказа на поставку лекарственных препаратов согласно ведомственной целевой программе «Льготные лекарства на 2011 год».

13 мая 2011 года Уполномоченным органом – Агентством государственного заказа и конкурентной политики Архангельской области (далее – Уполномоченный орган) на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> размещено Извещение №0124200000611000388 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов согласно ведомственной целевой программе «Льготные лекарства на 2011 год» (далее – открытый аукцион).

Пункт 1 Раздела II документации об открытом аукционе в электронной форме содержал таблицу, в которой были определены требования, установленные заказчиком к количественным, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, в том числе:

Наименование
товара

Характеристика

МНН

таблетки покрытые оболочкой 1 мг № 28,
отвечающие следующий требованиям:

1. Иметь показания к применению: Ранний

Анастрозол	гормонположительный рак молочной железы у женщин в постменопаузе (адъювантная терапия). Распространенный рак молочной железы у женщин в постменопаузе. Ранний гормонположительный рак молочной железы у женщин в постменопаузе после терапии тамоксифеном в течение 2-3 лет (адъювантная терапия).
------------	---

Заказчик установил, что предлагаемые лекарственные препараты должны полностью отвечать вышеназванным требованиям, иметь все перечисленные показания к применению согласно инструкции по применению.

Ранее указанные характеристики лекарственного препарата МНН Анастрозол уже оценивались Комиссией Архангельского УФАС России в рамках дела № 104оз-11, возбужденного по признакам нарушения Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О размещении заказов»).

Лекарственный препарат МНН Анастрозол имеет несколько торговых наименований:

- Анастрозол-Тева (производитель Тева Фармацевтические Предприятия Лтд., Израиль);
- Аримидекс (производитель Астра Зенека, Великобритания);
- Веро-Анастрозол (производитель ОАО «Верофарм», Россия);
- Анастера (производитель Лаборатория Тьютор С.А.С.И.Ф.И.А., Аргентина), Маммозол (производитель Хаупт Фарма Мюнстер, ГмБХ, Германия);
- Эгистразол (производитель ООО «Фармацевтический завод ЭГИС», Венгрия);
- Эстаризол (производитель ФО «Актавис Групп», Исландия);
- Анастрозол (производитель ООО «Компания Деко», Россия, Тверская область);
- Анастрозол (производитель Зунан Коммерс энд Индастриал Ко.Лтд).

В рамках дела № 104оз-11 Комиссия Архангельского УФАС России установила, что указанные в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к характеристикам лекарственного препарата МНН Анастрозол (показания к применению) соответствуют конкретному торговому наименованию – Аримидекс и противоречат части 3.1 статьи 34, часть 1 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов», в соответствии с которыми 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 (решение от 27.06.2011).

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При рассмотрении настоящего дела представители Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области, не представили доказательств, опровергающих выводы, сделанные комиссией Архангельского УФАС России в рамках дела № 104оз-11.

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Архангельской области (заказчик), указав в документации об открытом аукционе характеристики закупаемого лекарственного препарата (показания к применению), которые соответствуют конкретному торговому наименованию препарата – Аримидекс, ограничило возможность участия в данном аукционе участникам размещения заказа, предлагающим товары других производителей, что повлекло нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, во исполнение предписания Архангельского УФАС России, выданного в рамках дела № 104оз-11, Министерство здравоохранения и социального развития Архангельской области аннулировало рассматриваемый аукцион, не заключив государственный контракт на условиях, установленных в аукционной документации, в связи с чем основания для выдачи предписания по настоящему делу отсутствуют.

Учитывая, что указанный аукцион был аннулирован, т.е. действия Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области не повлекли недопущение, ограничение или устранению конкуренции, основания для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, в отношении должностного лица Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области также отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области, выразившееся в установлении требований к качественным характеристикам (показаниям к применению) обозначенного к поставке лекарственного препарата МНН Анастрозол, которые соответствовали конкретному торговому наименованию препарата – Аримидекс (производитель Астра

Зенека, Великобритания).

2. Предписание не выдавать в связи с тем, что проведенный в мае 2011 года открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов согласно ведомственной целевой программе «Льготные лекарства на 2011 год» был аннулирован.

3. Основания для передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного дела по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ отсутствуют.