РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения от – заместителя руководителя-начальника отдела Мордовского УФАС России,

Членов Комиссии:

Решение в полном объеме изготовлено

06.03.2013 г.

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов в составе: председателя Комиссии – эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

М

в присутствии:

представитель заявителя на рассмотрение дела не явился,

рассмотрев 4 марта 2013 года жалобу ООО «СтавропольФарм» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – ГБУЗ «Республиканская клиническая больница №4» (далее – Заказчик), при проведении открытого аукциона в электронной форме №0109200002413000386 на «Поставку препаратов экстемпоральных для Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Мордовия «Республиканская клиническая больница №4» (далее - Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 25 февраля 2013г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

Заявитель в своей жалобе сообщил, что Заказчиком были нарушены требования Закона о размещении заказов, в части включения в один лот товаров, относящихся к разным группам лекарственных средств (препараты фармацевтические из природного сырья прочие) и кровезаменители (позиции №№5,12,13,14,15,25,26,27,28,29). А также в данном Аукционе установлены требования к форме выпуска препаратов (позиции №№ 5, 12, 13, 14, 15, 25, 26, 27, 33, 34), которые ведут к ограничению конкуренции в связи с созданием участнику торгов преимущественных условий участия в торгах и ограничивает количество участников размещения заказа. На основании изложенного Заявитель просит провести проверку размещения указанного Аукциона, признать недействительным положения документации Аукциона, ограничивающие количество участников Аукциона.

Представитель Заказчика с доводами заявителя не согласился, указал, что действовал в соответствии с законодательством о размещении заказов. Просит признать жалобу необоснованной. Производство по делу прекратить.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002413000386 на «Поставку препаратов экстемпоральных для Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Мордовия «Республиканская клиническая больница №4» были размещены на официальном сайте: <http://zakupki.gov.ru> 20 февраля 2013 года, одновременно на сайте <http://www.roseltorg.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 769 727,32 рубля.

Место поставки товара: Республика Мордовия, до места проживания инвалидов.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 04.03.2013 в 10:00.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 11.03.2013 года.

Дата проведения аукциона: 14.03.2013 года в 09:14.

По окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе поступили 1 (одна) заявка.

На момент рассмотрения жалобы идет этап рассмотрения заявок.

1. 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 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 Закона о размещении заказов.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе, требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

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.

В соответствии со ст. 17 Закон о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе (ч. 3 ст. 17 Закона 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, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Согласно части 6.1 статьи 10 Закона о размещении заказов, под одноименными товарами, одноименными работами, одноименными услугами понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с [номенклатурой](#) товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов.

Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 07.06.2011 г. №273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» утверждена номенклатура товаров, работ, услуг» (далее – Приказ).

Согласно техническому заданию, к поставке предложены средства, сгруппированные как лекарственные средства «Препараты фармацевтические из природного сырья прочие».

Техническое задание Заказчика содержит 40 позиций, предложенных к поставке, в том числе 10 препаратов – позиции №№ 5, 12, 13, 14, 15, 25, 26, 27, 28, 29 являющиеся кровезаменителями.

Приказом, для кровезаменяющих препаратов установлена отдельная группа – п/п 79 (код по ОКДП 2423655).

Согласно письму Министерства экономического развития РФ от 7 декабря 2011 г. № Д28-658 «О применении приказа Минэкономразвития России «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков», [Номенклатура](#) предназначена для определения одноименности товаров, работ, услуг для нужд заказчиков в следующих случаях:

- при размещении заказа на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг путем проведения совместных торгов ([часть 6 статьи 10](#) Закона № 94-ФЗ);

- для проверки наличия у участников размещения заказа опыта выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства ([часть 2.1 статьи 11](#) Закона № 94-ФЗ);

- при размещении заказа путем запроса котировок на поставку одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг на сумму не более чем пятьсот тысяч рублей в течение квартала ([часть 3 статьи 42](#) Закона № 94-ФЗ);

- при размещении заказа на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг в течение квартала на сумму, не превышающую сто тысяч рублей в течение квартала ([пункт 14 части 2 статьи 55](#) Закона № 94-ФЗ).

Таким образом, при формировании рассматриваемого

размещения заказа необходимо учитывать «технологическую и функциональную взаимосвязь» необходимого к поставке товара.

По мнению Комиссии Мордовского УФАС России основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи являются единая сфера применения товаров (работ, услуг), их целевое назначение, сходная специфика и методы работы.

В случае, когда технологическую и функциональную взаимосвязь товаров, работ, услуг, включаемых в состав одного лота, определить затруднительно, необходимо руководствоваться общими правилами, предусмотренными [ч. 1 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34](#) Закона о размещении заказов, в части запрета установления в документации о торгах требований, которые могли бы повлечь за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Таким образом, функциональная взаимосвязь товаров (работ, услуг) между собой и их целевое назначение играют решающую роль в определении технологической и функциональной взаимосвязи предметов торгов при их объединении в составе одного лота.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Мордовского УФАС России приходит к выводу об отсутствии технологической и функциональной взаимосвязи закупаемых препаратов. Довод Заказчика о том, что в аукционной документации указаны технические характеристики лекарственных средств функционально связанные между собой, так как данные лекарственные формы имеют как заводскую форму выпуска, так и могут быть изготовлены непосредственно в аптечных организациях, которые имеют лицензию на производство фармацевтических препаратов Комиссией Мордовского УФАС России отклонен.

Таким образом, Заказчик включив в один лот лекарственные средства (препараты фармацевтические из природного сырья прочие) и препараты – кровозаменители, нарушил части 6.1 статьи 10, [ч. 1 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34](#) Закона о размещении заказов.

2. В соответствии с 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.

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.

В соответствии с часть. 1 статьи 17 Закон о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции

Из раздела II «Требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам), размерам товара» документации об Аукционе (далее - техническое задание) следует, что Заказчиком установлены следующие требования к предлагаемому к поставке товару: по позициям №№5,12,13,14,15,25,26,27,33,34 соответственно:

- раствор аминокaproновой кислоты 5 % в изотоническом растворе натрия хлорида, флаконы по 110 мл. Раствор для инфузий, 10% 210 мл. В 1 л 10 % раствора содержится глюкозы неводной 100,00 г (соответствует глюкозы моногидрату 110,00 г).

- раствор для инфузий, 10% 410 мл. В 1 л 10 % раствора содержится глюкозы неводной 100,00 г (соответствует глюкозы моногидрату 110,00 г).

- раствор для инфузий 5% -410 мл. В 1 л 5 % раствора содержится глюкозы неводной 50,00 г (соответствует глюкозы моногидрату 55,00 г)

- раствор для инфузий 5% -210 мл. В 1 л 5 % раствора содержится глюкозы неводной 50,00 г (соответствует глюкозы моногидрату 55,00 г).

- раствор для инфузий 0,9% 210 мл, 1 мл стерильного раствора содержит хлорида натрия 0,009 г, по 210 мл.

- раствор для инфузий 0,9% натрия хлорида. 410мл.

- раствор для инфузий 4% 210 мл, 1 л раствора содержит натрия гидрокарбонат 40 г; флак. 210 мл.

- раствор для инъекций прокаина 0,25% 220мл.

- раствор для инъекций прокаина 0,5% 220мл.

Существенными условиями поставляемого товара является объем наполнения флакона.

Из объяснений Заказчика следует, что указанные препараты предназначены для внутривенного капельного введения, поэтому прописанный дополнительный объем (а именно + 10 мл в вышеуказанных позициях) это объем необходимый для полного заполнения инфузионной системы, так как во время ее заполнения происходит потеря лекарственных средств, необходимых для пациента.

Однако данные доводы Комиссией Мордовского УФАС России не могут быть приняты во внимание, так как согласно сведений Государственного реестра лекарственных средств, инфузионные растворы в такой форме и объеме не выпускаются ни одним из зарегистрированных производителей лекарственных средств.

Примером может служить: аминокaproновая кислота, раствор аминокaproновой кислоты 5% (позиция №5):

№ п/п	Идентификатор формы выпуска (idPack)	Лекарственная форма	Дозировка	Кол-во в потр.уп.	Первичн.упак	Кол-во в перв.уп.	Потреб.упак	Кол-во перв.уп.	Комплектность	Срок годности
1	280249	раствор для инфузий	5%	1	бутылка	100,000	Пачка из картона	0	100 мл - бутылка (1) + инструкция (1) - пачка из картона	3 г
2	280250	раствор для инфузий	5%	48	бутылка	100,000	ящик из гофрокартона	0	Для стационара: 100 мл - бутылка (48) + инструкция (5) - ящик из гофрокартона	3 г
3	280251	раствор для инфузий	5%	1	бутылка	100,000	ящик из гофрокартона	0	Для стационара: 100 мл - бутылка (1-48) + инструкция (1-48) - ящик из гофрокартона	3 г

декстроза (позиции №№14,15), раствор для инфузий 5% :

№ п/п	Идентификатор формы выпуска (idPack)	Лекарственная форма	Дозировка	Кол-во в потр.уп.	Первичн.упак	Кол-во в перв.уп.	Потреб.упак	Кол-во перв.уп.	Комплектность	Срок годности
1	181368	раствор для инфузий	5%	1	флакон (бутылка)	100,000	Пачка из картона	1	100 мл - флакон (бутылка) (1) - пачка из картона	3 г
2	181369	раствор для инфузий	10%	1	флакон (бутылка)	100,000	Пачка из картона	1	100 мл - флакон (бутылка) (1) - пачка из картона	3 г

Таким образом, включение Заказчиком в документацию об Аукционе требований к форме выпуска препаратов, необходимого к поставке, влечет за собой ограничение конкуренции при проведении торгов ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов среди поставщиков, которые могут не принять участие в торгах.

Следовательно, Заказчиком при размещении заказа на поставку препаратов экстремпоральных нарушены требования части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Мордовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «СтавропольФарм» на действия заказчика – ГБУЗ «Республиканская клиническая больница №4» (далее

– Заказчик), при проведении открытого аукциона в электронной форме №0109200002413000386 на «Поставку препаратов экстреморальных для Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Мордовия «Республиканская клиническая больница №4» признать обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения Закона о размещении заказов.

3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства об административном правонарушении.

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