

Управление государственного заказа и лицензирования Белгородской области
(уполномоченный орган)

ООО «Полюс Фарм»
(заявитель)

РЕШЕНИЕ
(извлечение)

Резолютивная часть решения оглашена 06.12.2011

Решение в полном объеме изготовлено 09.12.2011

г. Белгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по контролю в сфере размещения заказа (далее – Белгородское УФАС России), созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 30.11.2011 № 407 «О создании комиссии по контролю в сфере размещения заказа для рассмотрения жалобы ООО «Полюс Фарм» (далее -Комиссия Белгородского УФАС России), рассмотрев материалы дела № 507-11-Т по жалобе ООО «Полюс Фарм» на действия заказчика – департамент здравоохранения и социальной защиты населения Белгородской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения с департаментом здравоохранения и социальной защиты населения Белгородской области государственного контракта на поставку лекарственного препарата с МНН Пропофол I для учреждений здравоохранения Белгородской области на 2012 год (извещение № 0126200000411003903) (далее – Открытый аукцион в электронной форме), проведя внеплановую проверку 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), руководствуясь 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 при размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Белгородского УФАС 29.11.2011 поступила жалоба ООО «Полюс Фарм» (далее – Заявитель) на действия государственного заказчика при проведении Открытого аукциона в электронной форме.

Из жалобы ООО «Полюс Фарм» следует, что заказчик установил в документации Открытого аукциона в электронной форме характеристики к лекарственному препарату с международным непатентованным наименованием Пропофол, ограничивающие количество участников размещения заказа, что указывает на

нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов

В обоснование такого довода Заказчик указывает на то, что в настоящее время характеристикам, указанным в документации об открытом аукционе в электронной форме, соответствует только один лекарственный препарат, разрешенный к обращению на территории Российской Федерации. Это лекарственный препарат с торговым наименованием Пропофол – Липуро эмульсия для внутривенного введения 10 мг/мл 50 мл, флаконы №10, производитель компания Б.Браун Мельзунген АГ, Германия.

Представители государственного заказчика на заседании Комиссии Белгородского УФАС России не признали доводы Заявителя, содержащиеся в жалобе по следующим основаниям.

Документация Открытого аукциона в электронной форме разработана с учетом заявки МБУЗ «Городская больница №1» (г.Старый Оскол) на лекарственные средства на 2012 год за счет средств территориального фонда обязательного медицинского страхования Белгородской области, из которой следует, что потребностям заказчика удовлетворяет лекарственное средство Пропофол эмульсия для внутривенного введения 10 мг/мл 50 мл флакон №10 в количестве 150 упаковок.

Кроме того, представители государственного заказчика представили письмо МБУЗ «Городская больница №1» от 02.12.2011 №5053, в котором приведены пояснения тому, что лекарственный препарат именно в расфасовке №10 соответствует препарату Пропофол 1%, который является единственным представителем Пропофола нового поколения и в связи с этим обладает улучшенным составом. Благодаря такому улучшенному составу лекарственного препарата значительно снижается болезненность при введении препарата, а также снижается частота возникновения тромбозов, оптимизируется липидный метаболизм и поддерживается иммунная реакция у тяжелых больных с ОМНК, находящихся на ИВЛ.

Из письма также следует, что расфасовка Пропофола №10 удобна для работы палатных медицинских сестер, так как используется в сосудистой реанимации на 12 коек для проведения длительной седации у больных, находящихся на искусственной вентиляции легких, которым за сутки может вводиться до 300 мл препарата.

В связи с вышеизложенным представители государственного заказчика полагают, что документация Открытого аукциона в электронной форме разработана в соответствии с потребностями МБУЗ «Городская больница №1» на основании требований статьи 41.6 Закона о размещении заказов, считают жалобу ООО «Полюс Фарм» необоснованной.

Представители уполномоченного органа представили возражения на жалобу ООО «Полюс Фарм» от 06.12.2011 №01-06/1707.

С доводами Заявителя не согласны, считают жалобу ООО «Полюс Фарм» необоснованной по следующим основаниям.

Устанавливая требования к упаковке лекарственного препарата, заказчик исходил из определенной потребности учреждения здравоохранения и не нарушил действующего законодательства в сфере размещения заказов

В подтверждение своей позиции представители уполномоченного органа представили копию письма министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 05.05.2011 №234102-31-2 из которого следует, что возможность замены лекарственных препаратов, находящихся в обращении под одним МНН в рамках оказания медицинской помощи пациентам может решать только лечащий врач.

Комиссия Белгородского УФАС России, изучив доводы жалобы, возражения уполномоченного органа от 06.12.2011 №01-06/1707, выслушав представителей Департамента здравоохранения и социальной защиты населения Белгородской области, Управления государственного заказа и лицензирования Белгородской области, ООО «Полюс Фарм», проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, приходит к следующим выводам. Извещение о проведении Открытого аукциона в электронной форме и документация об аукционе размещены 17 ноября 2011 года Управлением государственного заказа и лицензирования Белгородской области на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 515550 рублей. На момент рассмотрения жалобы по существу муниципальный контракт не заключен.

Согласно части 1 статьи 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. Из части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов следует, что документация об аукционе не может содержать требования к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В силу требований пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Таким образом, в зависимости от своих потребностей заказчик должен установить требования к качеству, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке.

Из документации Открытого аукциона в электронной форме следует, что предметом Открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственного препарата с международным непатентованным наименованием Пропофол, к которому заказчиком установлены следующие требования: эмульсия для внутривенного введения 10 мг/мл 50 мл флакон №10 (десять флаконов в упаковке) в количестве 150 упаковок.

Согласно Государственному реестру предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, ведение которого предусмотрено ст. 62 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», и размещенным в сети «Интернет» в открытом доступе, на момент размещения государственного заказа путем проведения Открытого аукциона в электронной форме содержатся сведения о нескольких лекарственных препаратах с различными торговыми наименованиями, имеющих общую фармацевтическую субстанцию (действующее вещество) - Пропофол 10 мг/мл, одну и ту же лекарственную форму – эмульсия, одинаковую дозировку 50 мл в флаконе, а именно: Пропофол (производитель – Донг Кук Фармасьютикал Ко. Лтд – Корея Южная), Пропофан (производитель Бхарат Сирамс энд Ваксинс Лимитед – Индия), Пропофол Фрезениус (Вл. – Фрезениус Каби Дойчланд ГмбХ – Германия; Пр. – Фрезениус Каби Австрия ГмбХ – Австрия). Пропофол – Липуро (производитель Б.Браун Мельзунген АГ – Германия).

Указанные препараты отличаются между собой в частности по количеству упакованных в коробку индивидуальных флаконов: Пофол (производитель – Донг Кук Фармасьютикал Ко. Лтд – Корея Южная) - 1 индивидуальный флакон, Пропован (производитель Бхарат Сирамс энд Ваксинс Лимитед – Индия) -1 индивидуальный флакон, Пропофол Фрезениус (Вл. –Фрезениус Каби Дойчланд ГмбХ – Германия; Пр. – Фрезениус Каби Австрия ГмбХ –Австрия) – 1 индивидуальный флакон. Пропофол – Липуро (производитель Б.Браун Мельзунген АГ – Германия) – 1 индивидуальный флакон, Пропофол - Липуро (производитель Б.Браун Мельзунген АГ – Германия) – 10 индивидуальных флаконов упаковке,

Таким образом, требования к поставляемому товару, изложенные в Спецификации (Приложение №1 к документации об открытом аукционе в электронной форме) соответствуют только одному конкретному препарату с международным непатентованным наименованием Пропофол с характеристикой флаконы № 10, который выпускается производителем Б.Браун Мельзунген АГ – Германия под торговым наименованием Пропофол - Липуро с предельной зарегистрированной ценой 4789,23 рубля.

На основании изложенного Комиссия Белгородского УФАС России полагает, что установление заказчиком требований к поставке лекарственного препарата с определенным количеством флаконов №10 влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа, поскольку ограничивает участие в аукционе участников размещения заказа, способных поставлять лекарственный препарат с техническими характеристиками, которые соответствуют характеристикам, указанным в документации Открытого аукциона в электронной форме, но упакованным в иную упаковку - №1.

Такие действия государственного заказчика, уполномоченного органа указывают на нарушение требований части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Комиссия Белгородского УФАС России не может принять во внимание доводы государственного заказчика и уполномоченного органа, в соответствии с которыми количество флаконов в упаковке является такой характеристикой, которую заказчик был вправе включить в документацию Открытого аукциона в электронной форме, т.к. право заказчика на включение в документацию открытого аукциона в электронной форме определенных характеристик к упаковке поставляемого товара, не освобождает заказчика от обязанности соблюдения запрета, установленного частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Учитывая запрет, установленный в части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, Комиссия Белгородского УФАС России не может принять во внимание доводы государственного заказчика о правомерности установления требования к упаковке лекарственного препарата № 10 в связи с тем, что закупаемый лекарственный препарат соответствует лекарственному препарату Пропофол 1% нового поколения и удобен в использовании палатными медицинскими сестрами. Включение государственным заказчиком в документацию об аукционе требований к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, указывает на событие административного правонарушения предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Утверждение документации об аукционе, не соответствующей требованиям, предусмотренным законодательством о размещении заказов, указывает на событие административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

При проведении внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов действий (бездействия) государственного заказчика, уполномоченного органа аукционной комиссии при размещении заказа путем проведения Открытого аукциона в электронной форме иных нарушений норм Закона о размещении заказов Комиссией Белгородского УФАС России не выявлено.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 17 и 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Белгородского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Полюс Фарм» признать обоснованной.
2. Признать в действиях государственного заказчика – Департаментам здравоохранения и социальной защиты населения Белгородской области, уполномоченного органа – Управления государственного заказа и лицензирования Белгородской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения с департаментом здравоохранения и социальной защиты населения Белгородской области государственного контракта на поставку лекарственного препарата с МНН Пропофол I для учреждений здравоохранения Белгородской области на 2012 год (извещение № 0126200000411003903) нарушения части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. С целью устранения выявленных нарушений норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» выдать государственному заказчику – Департаменту здравоохранения и социальной защиты населения Белгородской области, уполномоченному органу – Управлению государственного заказа и лицензирования Белгородской области, аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Белгородского УФАС России, уполномоченному на составление протоколов об административном правонарушении, для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.