

РЕШЕНИЕ

по делу № ТГ 07-06/2013-4 З

21 января 2013 г.

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере размещения заказов в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела органов власти Удмуртского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля размещения государственного заказа (отсутствует); <...> – старший государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа; <...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа; <...> – специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа, кворум соблюден,

в присутствии:

представителя муниципального заказчика – МБУЗ «Городская больница №1» (далее – Заказчик) <...> (доверенность №5 от 18.01.2013г.),

представителя уполномоченного органа – Администрации муниципального образования «Город Глазов» (далее – Уполномоченный орган) <...> (доверенность № 01-49/00099 от 17.01.2013г.),

заявитель направил ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя ООО «ПротексФарм» (вх. №291э от 17.01.2013г.)

рассмотрев жалобу ООО «ПротексФарм» (далее – Заявитель) на действия муниципального заказчика – МБУЗ «Городская больница №1» (далее – Заказчик), при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку цефалоспоринов для парентерального применения (далее по тексту – Аукцион) (уникальный номер закупки - 0113300023913000003), 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, Закон), 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 заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России 24.07.2012г. № 498 (далее – Административный регламент),

у с т а н о в и л а:

15.01.2013 года ООО «ПротексФарм» обжаловало действия Заказчика в части включения в один лот лекарственных средств по двум из которых зарегистрировано только одно торговое наименование, а именно, лекарственные препараты МНН «Цефамандол» и МНН «Цефокситин». По мнению Заявителя, лекарственный препарат с МНН «Цефамандол» имеет одно торговое наименование – «Цефамабол» и выпускается одним производителем – ООО «АБОЛмед», лекарственный препарат с МНН «Цефокситин» имеет одно торговое наименование «Анаэроцеф» и выпускается единственным производителем ООО «АБОЛмед».

Заявитель считает, что включение указанных препаратов в один лот с иными лекарственными средствами противоречит части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, положениям совместного письма Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007г. № 168-АП/Д04/8035-ВС/ИА/2055 «О применении норм Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и влечет ограничение количества участников размещения заказа.

Также ООО «ПротексФарм» обжалует действия Заказчика по включению в документацию об Аукционе дополнительных характеристик и требований к товару. По позиции №4 МНН «Цефотаксим» Заказчик в документации об Аукционе установил следующие характеристики: внутримышечное введение препарата разрешено детям до 2,5 лет; должен использоваться без ограничений в период новорожденности; возможность применения «с осторожностью» у беременных во всех триместрах и при аллергии на пенициллины; не должен приводить к развитию дисульфирамоподобных реакций при совместном применении с этанолом. По позиции № 5 МНН «Цефтазидим» Заказчик в документации об Аукционе установил следующие характеристики: должен применяться без ограничений у больных с заболеваниями ЖКТ и кровотечениями; не должен быть противопоказан к использованию у беременных и в период новорожденности; совместим с гепарином; инструкция по применению не должна содержать указаний на несовместимость с этанолом; должен растворяться в воде для инъекций, 0,5% и 1% р-р лидокаина. По мнению Заявителя данные дополнительные характеристики и требования к товару не позволяют участнику размещения заказа предложить аналогичный товар, что влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Заявитель считает, что Заказчик в документации об Аукционе установил невыполнимый срок поставки товара, а именно: поставку осуществлять транспортом и силами Поставщика, частями, в соответствии с заявкой Заказчика на следующий день после поступления заявки от Заказчика. По мнению Заявителя, данный срок не выполним для поставщиков находящихся за пределами Удмуртской Республики, что противоречит части 3 статьи 17 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» и части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, что влечет за собой ограничение количества участников размещения

заказа и ограничение конкуренции.

Представитель Заказчика, представитель Уполномоченного органа с доводами, изложенными в жалобе, не согласились. Представитель Заказчика пояснила, что в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об Аукционе должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика. Указанные Заказчиком в документации об Аукционе дополнительные характеристики по позиции №4 МНН «Цефотаксим» и по позиции №5 МНН «Цефтазидим» необходимы в целях качественного обеспечения лечебного процесса, в том числе, гинекологических, травматологических, хирургических, реанимационных, педиатрических, терапевтических для пациентов с различной патологией. Установленная в документации об Аукционе характеристика препарата указывающая на не допустимость к развитию дисульфирамоподобных реакций при совместном применении с этанолом обусловлена тем, что в МБУЗ «Городская больница №1» поступают пациенты находящиеся в алкогольном опьянении. При применении препарата у данных пациентов не должны возникать нежелательные реакции в форме психического расстройства, которые могут угрожать жизни и здоровью, как самого пациента, так и медицинского персонала. Техническим характеристикам по МНН «Цефотаксим» соответствуют такие препараты с торговым наименованием как «Цефабол», «Клафоран». Техническим характеристикам по позиции №5 МНН «Цефтазидим» соответствуют такие препараты с торговым наименованием как «Вицеф», «Фортум», «Цефтазидим». Также представитель Заказчика пояснила, что в соответствии с ч. 2.1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов в документации об Аукционе указаны международные непатентованные наименования лекарственных препаратов. В Государственном реестре лекарственных средств лекарственному препарату с МНН «Цефамандол» соответствует препарат с торговым наименованием «Цефамабол» производства ООО «АБОЛмед» г.Новосибирск и препарат с торговым наименованием «Цефат» производства ОАО «СИНТЕЗ» г.Курган; лекарственному препарату с МНН «Цефокситин» соответствует препарат с торговым наименованием «Анаэроцеф» производства ООО «АБОЛмед» и препарат с торговым наименованием «Цефокситин» производства ООО «Компания «ДЕКО». На стадии подготовки документации был проведен мониторинг фармацевтического рынка, который подтвердил наличие необходимых препаратов у различных поставщиков, в адрес Заказчика поступило три коммерческих предложения от ООО «Пальмира», ООО «Альянс-Медфарм», ООО «АБОЛмед». Представитель Заказчика также пояснила, что в документации об Аукционе не содержится указания на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя и иных требований к товару, информации, работам, услугам, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа. По доводу жалобы о сроке поставки товара на следующий день после заявки, представитель Заказчика пояснила, что по заключенным ранее договорам поставка осуществлялась на следующий день после заказа, в том числе из других регионов. Так как назначенный день окончания срока подачи заявок на Аукцион определена дата 31.01.2013г., то при обращении

участников размещения заказа о внесении изменений в документацию, у Заказчика есть право внести изменения в документацию и увеличить срок поставки.

В письменных пояснениях Заказчик указал на неправомерность ссылки Заявителя на совместное письмо Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007г. № 168-АП/Д04/8035-ВС/ИА/2055, так как данное письмо решением ВАС РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12 признано недействующим в части требований по формированию лотов на поставку лекарственных средств.

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, осуществив в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

10.01.2013 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Уполномоченным органом размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку цефалоспоринов для парентерального применения. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере – 3 849 505,00 рублей.

1. Согласно положениям части 2.1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в случае, если предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственных средств, в документации об открытом аукционе в электронной форме должно содержаться указание на их международные непатентованные наименования или при отсутствии таких наименований химических, группировочных наименований лекарственных средств, за исключением случая, предусмотренного [частью 2.2](#) статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Документация об Аукционе содержит спецификацию на поставку лекарственных средств и указание на их международные непатентованные наименования (приложение № 1 к документации об Аукционе). В ней перечислены лекарственные препараты, относящиеся к одной группе – препараты для лечения инфекционных заболеваний и не содержатся лекарственные средства, имеющие одно торговое наименование, в связи с чем, объединение их в один лот не противоречит законодательству о размещении заказов.

Согласно данным Государственного реестра лекарственных средств международному непатентованному наименованию «Цефамандол» соответствуют два торговых наименования: «Цефамабол», производитель ООО «АБОЛмед», г. Новосибирск, Р 000030/01, «Цефат», производитель ОАО «Синтез», г. Курган 001515/01-2002. Согласно данным Государственного реестра лекарственных средств международному непатентованному наименованию «Цефокситин» соответствуют два торговых наименования: «Анаэроцеф», производитель ООО «АБОЛмед», г. Новосибирск, Р 003297/01, «Цефокситин», производитель ООО «Компания «ДЕКО» Тверская область, Вышневолоцкий район, пос. Зеленогорский, ЛП-000907.

Кроме того, решением ВАС РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12 письмо

Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007г. № 168-АП/Д04/8035-ВС/ИА/2055 «О применении норм Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» признано недействующим относительно требований по формированию лотов на поставку лекарственных средств.

Таким образом, довод Заявителя о том, что данные лекарственные средства выпускаются только одним производителем, не нашел своего подтверждения.

2. Комиссия Удмуртского УФАС России на заседании рассмотрела довод Заявителя о включение в документацию об Аукционе технических характеристик товара, нарушающих, по мнению Заявителя положения Закона о размещении заказов и влекущих за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии пунктом 1 частью 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. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена Законом о размещении заказов (часть 2.1 статьи 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 (часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов).

Указанные положения Закона содержат исчерпывающий перечень запретов к

содержанию документации об аукционе.

Специфика каждого заказа определяет необходимые требования к товару, работам, услугам, правомочия на их установление Законом о размещении заказов предоставлены Заказчику.

В связи с объективными причинами, в целях обеспечения потребностей (нужд), Заказчиком могут быть установлены более детальные требования, характеристики к товару, работам, услугам.

В документации об Аукционе в соответствии с частью 2.1, подпунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов Заказчиком указаны международные непатентованные наименования лекарственных средств, лекарственная форма, дозировка, первичная упаковка, возможность применения препарата при беременности, детям, возраст с которого могут быть применимы данные лекарственные препараты, совместимость с другими лекарственными препаратами и этанолом.

Материалами дела, пояснениями лиц установлено наличие обоснованной потребности Заказчика в лекарственных препаратах с указанными характеристиками. Данные лекарственные средства применяются для лечения инфекционных заболеваний в разных областях, так как МБУЗ «Городская больница №1» является многопрофильным медицинским учреждением. Заказчиком представлены инструкции по медицинскому применению препаратов «Клафоран» и «Фортум», которые доказывают что лекарственному средству «Цефабол» по техническим характеристикам эквивалентно лекарственное средство «Клафоран», «Вицефу» - «Фортум».

Установление Заказчиком любых параметров, характеристик, требований к товару, работам, услугам может повлечь невозможность принять участие того или иного юридического, физического лица в размещении заказа, ограничить число участников размещения заказа, поскольку не все поставщики (исполнители) имеют возможность поставить товар, выполнить работу, оказать услугу, соответствующей всем условиям документации.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении Заказчиком числа участников Аукциона.

В соответствии с документацией об Аукционе Заказчиком перечислены необходимые в соответствии с его потребностями лекарственные средства по их международным непатентованным наименованиям, спецификация не содержит указания на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в документации об Аукционе положений, противоречащих требованиям законодательства о размещении заказов, влекущим ограничение количества участников размещения заказа и необоснованности доводов жалобы Заявителя.

3. Довод Заявителя о том, что срок поставки товара на следующий день с момента подачи заявки Заказчиком, установленный в документации об Аукционе, приводит к ограничению количества участников размещения заказа, не нашел своего подтверждения по следующему основанию.

В соответствии с частью 2 статьи 58 Закона о размещении заказов участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

В материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие невозможность поставить товар в срок указанный в документации об Аукционе.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключение контракта, возможности поставить товар в сроки установленные Заказчиком, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении Заказчиком числа участников размещения заказа.

Правовая оценка действий Заказчика по признакам нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не входит в полномочия Комиссии, так как жалоба ООО «ПротексФарм» рассматривается в порядке главы 8 Закона о размещении заказов и Административного регламента.

В ходе внеплановой проверки действий Заказчика, при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку цефалоспоринов для парентерального применения Комиссия Удмуртского УФАС России нарушений не выявила.

На основании изложенного и, руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012г. № 498, Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «ПротексФарм» на действия муниципального заказчика – МБУЗ «Городская больница №1» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку цефалоспоринов для парентерального применения необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд, арбитражный суд в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель Комиссии: _____ <...>

_____ <...>

Члены Комиссии:

_____ <...>

_____ <...>