

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-562-2013 о нарушении законодательства о размещении заказов

15 июля 2013 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.Л.,

Членов комиссии:

начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.,

главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Дацко Н.Г.,

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.,

в присутствии представителей:

от государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края – <***> (доверенность №12 от 19.04.2013 года), <***> (доверенность №25 от 15.07.2013 года);

от уполномоченного органа – комитета Ставропольского края по государственному заказу – <***> (доверенность №22 от 03.06.2013 года);

от ООО «АнгелФарм» – уведомленные надлежащим образом на рассмотрение жалобы по существу не прибыли, ходатайств не заявляли.

Рассмотрев жалобу ООО «АнгелФарм» на действия государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края, уполномоченного органа – комитета Ставропольского края по государственному заказу, аукционную комиссию комитета Ставропольского края по государственному заказу по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002813001474 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов (<***>) для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 6.2 Федерального закона «О государственной социальной помощи»,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «АнгелФарм» на действия

государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края, уполномоченного органа – комитета Ставропольского края по государственному заказу, аукционную комиссию комитета Ставропольского края по государственному заказу по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002813001474 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов (<***>) для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 6.2 Федерального закона «О государственной социальной помощи».

Заявитель считает, что действия заказчика при формировании аукционной документации нарушают требования Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №94-ФЗ), а также законные права и интересы заявителя.

По мнению заявителя жалобы ООО «АнгелФарм», по позиции №2 (Эпоэтин бета, раствор для внутривенного и подкожного введения, 30000 МЕ 0.6 мл №1) подходит лекарственный препарат единственного производителя Вл. – Ф.Хоффманн-Ля Рош Лтд – Швейцария, зарегистрированное торговое наименование «Рекопмон». Данный препарат имеет уникальную дозировку 30000 МЕ 0.6 мл №1 и не имеет зарегистрированных на территории РФ аналогов. Формирование заказа с указанной позицией влечет ограничение количества участников размещения заказа.

Установление дополнительных требований к препарату в виде требований к объему наполнения ампул и к фасовке ампул в упаковке является нарушением положений ч. 1 ст. 41.6, ч. 2.1 и ч. 3.1 ст. 34, ч. 2.2 ст. 10 Закона №94-ФЗ и ч. 1 и 2 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ).

Кроме того, как указывает ООО «АнгелФарм» в своей жалобе, заказчик и уполномоченный орган в нарушение требований ч. 4 ст. 41.7 Закона №94-ФЗ фактически уклонились от разъяснений положений документации об открытом аукционе в электронной форме.

Представитель уполномоченного органа пояснила следующее:

Все процедуры по размещению вышеуказанного заказа были проведены в соответствии с требованиями главы 3.1 Закона №94-ФЗ.

19 июня 2013 года на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0121200002813001474 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов (<***>) для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 6.2 Федерального закона «О государственной социальной помощи».

Срок окончания подачи заявок 11 июля 2013 года 08 час. 00 мин. был установлен в извещении о проведении открытого аукциона.

На участие в открытом аукционе в электронной форме №0121200002813001474 поступили две заявки. По итогам рассмотрения первых частей заявок была допущены обе заявки. Результаты рассмотрения оформлены Протоколом №1414-ЭА от 12 июля 2013 года.

Уполномоченный орган – комитет Ставропольского края по государственному заказу считает свои действия по размещению вышеуказанного заказа соответствующими требованиям Закона №94-ФЗ, а жалобу ООО «АнгелФарм» необоснованной.

Представитель государственного заказчика пояснил следующее:

Аукционная документация не противоречит требованиям ст. 34 и 41.6 Закона №94-ФЗ, а также ст. 17 Закона №135-ФЗ. При формировании технического задания заказчиком установлены определенные требования к поставляемым товарам в связи с необходимостью осуществления своих функций и полномочий. Так, концентрация действующего вещества в указанных лекарственных формах содержится в минимальном объеме (а именно 0,3 мл), что оптимально при использовании тяжелыми больными (программный диализ и онкология), которые получают несколько инъекционных препаратов одновременно (например, препараты железа и бифосфонаты). Оба лекарственных препарата имеют одного производителя, на рынке данные препараты имеются.

Государственный заказчик – министерство здравоохранения Ставропольского края считает жалобу ООО «АнгелФарм» необоснованной, а свои действия при формировании аукционной документации полностью соответствующими требованиям Закона №94-ФЗ.

В материалы дела представлены письменные отзывы заказчика и уполномоченного органа по всем доводам, изложенным в жалобе.

Комиссия Ставропольского УФАС, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя в соответствии со ст. 17 Закона №94-ФЗ заказов внеплановую проверку размещения заказа установила, что:

Закон №94-ФЗ является специальным законом и подлежит применению к отношениям, связанным с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ 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. 1 ст. 34 Закона №94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с п. 1) ч. 4 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ 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. Аналогичные положения и требования установлены ч. 2 ст. 34 Закона №94-ФЗ.

Из положений вышеуказанных норм Закона №94-ФЗ следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Законом №94-ФЗ не предусмотрено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к качеству, техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам) и упаковке поставляемого товара, которые являются значимыми для заказчика.

Таким образом, указание в документации требований к товару с характеристиками соответствующими потребностям заказчика, предусмотрено действующим законодательством о размещении заказов и не влечет нарушение антимонопольного законодательства.

Из положений ст. 41.6 Закона №94-ФЗ следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении в аукционной документации соответствующих требований к товару.

Учитывая вышеизложенное, заказчиком было сформировано Приложение 1 к Техническому заданию аукционной документации, где содержатся сведения, предусмотренные ч. 4 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ, исходя из имеющейся потребности в поставке лекарственных средств. Так, по позиции 1 и 2 заказчиком указано Международное непатентованное наименование лекарственного средства «Эпоэтин бета», Торговое наименование заказчиком не установлено.

Согласно ч. 2.1 ст. 34 Закона №94-ФЗ 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 настоящим Федеральным законом.

В соответствии с требованиями ч. 3.1 ст. 34 Закона №94-ФЗ 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 Ставропольского УФАС России установлено, что министерством здравоохранения Ставропольского края в документации об аукционе указаны требования к товару в соответствии с положениями Закона №94-ФЗ, в том числе требования к упаковке.

Закон №94-ФЗ является специальным законом и подлежит применению к отношениям, связанным с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, в том числе для реализации принципа части 1 статьи 1 Закона №94-ФЗ расширение участия физических и юридических лиц в размещении заказов.

Правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

В действиях государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края в части установления требований к упаковке препарата нарушения норм Закона №94-ФЗ отсутствуют.

В действиях государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края отсутствуют нарушения требований Закона №94-ФЗ и Закона №135-ФЗ в части установления требований к товару, влекущие ограничение количества участников размещения заказа.

Подтверждением данного вывода комиссии Ставропольского УФАС России является факт того, что на участие в аукционе было подано 2 заявки различных участников размещения заказа – хозяйствующих субъектов, обе заявки соответствовали требованиям документации.

Таким образом, участие нескольких участников размещения заказа в аукционе свидетельствует о том, что установленные в аукционной документации требования к товару – препарату, никак не привели к ограничению количества участников размещения заказа, а наоборот, к конкурентной борьбе между участниками размещения заказа за право заключить контракт на поставку товара.

Таким образом, государственным заказчиком – министерством здравоохранения Ставропольского края при формировании аукционной документации не созданы преимущественные условия участия в торгах определенным участникам размещения заказа, не созданы какие-либо препятствия для доступа к участию в торгах, не ограничена конкуренция между участниками открытого аукциона.

Также следует отметить, что заявителем жалобы в материалы дела не представлено ни одного доказательства, свидетельствующего о том, что аукционная документация размещаемого заказа ограничивает права ООО «АнгелФарм» на подачу заявки для участия в аукционе.

Кроме того, комиссией установлено, что в аукционной документации установлены требования к товару в целях реализации потребностей заказчика, которые не противоречат нормам ст. 34 и ст. 41.6 Закона №94-ФЗ. ООО «АнгелФарм» не представлено доказательств, подтверждающих, что отдельные лекарственные препараты могут быть поставлены исключительно производителями или их авторизованными поставщиками.

На поступивший запрос на разъяснения положений документации, в соответствии

со ст. 41.7 Закона №94-ФЗ, государственным заказчиком был дан ответ, который размещен уполномоченным органом на официальном сайте 05.07.2013 года. В связи с вышеизложенным, доводы ООО «АнгелФарм» о том, что заказчиком не был дан ответ на запрос участника не соответствует обстоятельствам дела.

При таких обстоятельствах Комиссией Ставропольского УФАС России в действиях государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края, нарушения положений, норм и требований Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при формировании аукционной документации по доводам, изложенным в жалобе, не установлены.

Комиссия, руководствуясь ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «АнгелФарм» на действия государственного заказчика – министерства здравоохранения Ставропольского края, уполномоченного органа – комитета Ставропольского края по государственному заказу, аукционную комиссию комитета Ставропольского края по государственному заказу по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0121200002813001474 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов (<***>) для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 6.2 Федерального закона «О государственной социальной помощи» – необоснованной.

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