

РЕШЕНИЕ

по делу № 334-17к

17.10.2012г.

г.Воронеж

Резолютивная часть решения оглашена 03.10.2012г.

Решение изготовлено в полном объеме 17.10.2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного 02.10.2012г., (далее – Комиссия) в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии,

в отсутствие уведомленных надлежащим образом представителей:

заявителя — ООО «Риколт — плюс» (ходатайство от 02.10.2012г исх. № 55) ответчика - Муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Лискинская центральная районная больница» (ходатайство от 03.10.2012г исх. № 1564), рассмотрев дело № 334-17к по признакам нарушения Муниципальным бюджетным учреждением здравоохранения «Лискинская центральная районная больница» (ул. Тельмана, 35, г. Лиски, Лискинский р-н, Воронежская область, 397900) части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медикаментов, перевязочных средств и расходных материалов для МБУЗ «Лискинская ЦРБ» (номер извещения 0331300096412000074), **установила:**

19.09.2012 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступило заявление ООО «Риколт — плюс» (далее - Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Муниципальным бюджетным учреждением здравоохранения «Лискинская центральная районная больница» (далее - Заказчик) части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медикаментов, перевязочных средств и расходных материалов для МБУЗ «Лискинская ЦРБ» (номер извещения 0331300096412000074) (далее - Аукцион).

По мнению Заявителя, изложенному в заявлении, в документации об Аукционе Заказчиком в состав одного лота включены товары, относящиеся как к медикаментам (позиции № 1-6, 10-24, 27, 29-60) так и средства, не относящиеся к медикаментам (позиции № 7, 8, 9, 25, 26, 28 — не имеют регистрации на территории Российской Федерации как медикаменты — в Государственном реестре лекарственных средств не зарегистрированы). Сочетание медикаментов и не медикаментов в одном лоте ограничивает круг участников размещения заказа, т.к. участник размещения заказа должен обладать оптовой лицензией на поставку фармацевтических препаратов.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства и выслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение № 0331300096412000074 и документация о проведении Аукциона размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в информационно — телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.zakupki.gov.ru 13.09.2012г.

Электронной площадкой для проведения данного Аукциона является ЗАО «Сбербанк-АСТ» (www.sberbank-ast.ru).

Документация об Аукционе содержит Техническую часть (часть 3 документации) в которой указаны наименование, характеристики, объемы закупаемого товара.

В технической части (часть 3) документации об Аукционе определен предмет Аукциона который включает в себя поставку медикаментов (позиция 1-6, 10-24, 27,

29-60) и средств, не относящихся к медикаментам (позиции 7, 8 — бинты марлевые; 9 - вата хирургическая; 25,26 — лейкопластырь, 28 — марля медицинская).

Размещаемый заказ сформирован Заказчиком в виде одного лота и предполагает поставку лекарственных средств (позиции 1-6, 10-24, 27, 29-60 технической части (часть 3) документации об аукционе) и средств, не относящихся к лекарственным средствам (позиции 7, 8 — бинты марлевые; 9 - вата хирургическая; 25, 26 — лейкопластырь, 28 — марля медицинская, технической части (часть 3) документации об аукционе), т.е. товаров отличных друг от друга и технологически и функционально не связанных.

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

В силу части 3 статьи 17 указанного закона запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставка, выполнение, оказание, которых являются предметом торгов.

При анализе назначения товаров (медикаментов), требуемых к поставке, Комиссия установила следующее:

В структуру лота Аукциона входят лекарственные средства (позиции 1-6, 10-24, 27, 29-60 технической части (часть 3) документации об аукционе) и средства, не относящиеся к таковым (позиции 7, 8 — бинты марлевые; 9 - вата хирургическая; 25,26 — лейкопластырь, 28 — марля медицинская, технической части (часть 3) документации об аукционе).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее — Закон об обращении лекарственных средств) лекарственные средства - вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты;

Фармацевтические субстанции - лекарственные средства в виде действующих веществ биологического, биотехнологического, минерального или химического происхождения, обладающие фармакологической активностью, предназначенные для производства, изготовления лекарственных препаратов и определяющие их эффективность;

Лекарственные препараты - лекарственные средства в виде лекарственных форм, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности;

Позиции 7, 8 технической части (часть 3) документации об аукционе — бинты марлевые — это марля (другой вид ткани), предназначенная для лечебной перевязки (повязки);

Позиция 9 технической части (часть 3) документации об аукционе - вата хирургическая — это волокнистая масса из хлопка или шерсти, употребляемая в медицине и быту.

Позиция 28 технической части (часть 3) документации об аукционе — марля

медицинская - это хлопчатобумажная и смешанная, с вложением вязкого волокна, суровая и отбеленная марля, предназначенная для изготовления перевязочных средств.

Позиции 25-26 технической части (часть 3) документации об аукционе — лейкопластырь — это — лекарственная форма в виде пластичной массы, обладающая способностью размягчаться при температуре тела и прилипать к коже, или в виде той же массы на плоском носителе, предназначенная для наружного применения.

Кроме того, норма части 1 статьи 13 Закона об обращении лекарственных средств устанавливает, что лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. В соответствии с ч. 1 ст. 33 Закона об обращении лекарственных средств перечень лекарственных препаратов, прошедших государственную регистрацию, содержится в Государственном реестре лекарственных средств.

Согласно приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 26.08.2010г. № 746н «Об утверждении порядка ведения государственного реестра лекарственных средств для медицинского применения» реестр публикуется на официальном сайте Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации и обновляется ежедневно, с сохранением размещения на сайте всех предыдущих редакций Реестра.

Бинты марлевые, вата хирургическая, марля медицинская, лейкопластырь не зарегистрированы в Государственном реестре лекарственных средств.

Следовательно, они введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации не как лекарственные средства.

Согласно пункта 12 раздела 1.2. Информационная карта документации об Аукционе участники размещения заказа должны соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с частью 33 статьи 4 Закона об обращении лекарственных средств под фармацевтической деятельностью понимается деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Пункт 47 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» устанавливает, что фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

Согласно части 1 статьи 8, части 1 статьи 52 Закона об обращении лекарственных средств лицензирование фармацевтической деятельности осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Фармацевтическая деятельность осуществляется организациями оптовой торговли лекарственными средствами, аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских поселениях, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

Положение о лицензировании фармацевтической деятельности, утвержденное Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2011г. № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» устанавливает порядок лицензирования фармацевтической деятельности.

Пунктом 2 установлено, что фармацевтическая деятельность включает работы и услуги согласно приложению.

Приложение устанавливает перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, осуществляющих фармацевтическую деятельность в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения, в который входят: оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения; хранение лекарственных средств для медицинского применения; хранение лекарственных препаратов для медицинского применения; перевозка лекарственных средств для медицинского применения; перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения; розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения; отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения; изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения.

Следовательно, в состав лота включен товар (лекарственные средства: позиции 1-6, 10-24, 27, 29-60) технической части (часть 3) документации об аукционе, для поставки которого требуется лицензия на осуществление фармацевтической деятельности и товар (бинты марлевые, вата хирургическая, лейкопластырь, марля медицинская соответственно позиции 7, 8, 9, 25, 26, 28) технической части (часть 3) документации об аукционе для поставки которого не требуется наличие у участника размещения заказа лицензии на осуществление фармацевтической деятельности.

Таким образом, включенные в состав лота лекарственные средства и бинты марлевые, вата хирургическая, лейкопластыри, марля медицинская не связаны между собой ни технологически, ни функционально.

Указанные товары требуют различных технологий при производстве и могут быть использованы раздельно при их использовании в медицинском учреждении.

Комиссия считает, что объединение в одном лоте нескольких видов товаров, функционально и технологически не связанных между собой, ведет к ограничению конкуренции между участниками размещения заказа, так как фактически исключает из числа участников организации, специализирующиеся на поставке конкретного вида товара.

Заявитель, не имеет возможности принять участие в Аукционе, ввиду отсутствия у него возможности поставить иные товары (лекарственные средства), указанные в данном лоте, поскольку у него отсутствует необходимая лицензия на фармацевтическую деятельность.

ООО «Риколт — плюс» осуществляет вид экономической деятельности— оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами – 51.46.1 (Код по ОКВЭД). Географические границы рынка оптовой торговли фармацевтическими и медицинскими товарами определены границами Воронежской области.

Товарные границы рынка определены в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности.

Статья 4 Закона «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Рынок оптовой торговли фармацевтическими и медицинскими товарами в

Воронежской области является конкурентным, так как в пределах указанных товарных и географических границ осуществляют деятельность множество хозяйствующих субъектов, в том числе ООО «Риколт — плюс».

Исходя из изложенного Комиссия усматривает в действиях заказчика - Муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Лискинская центральная районная больница» нарушение части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в связи с включением в состав лота продукции (товара), технологически и функционально не связанной между собой, а именно лекарственных средств и бинтов марлевых, ваты хирургической, лейкопластыря, марли медицинской, что лишает возможности ООО «Риколт-плюс» участия в Аукционе и приводит к ограничению конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия **решила:**

1. Признать Муниципальное бюджетное учреждение здравоохранения «Лискинская центральная районная больница» нарушившим требования части 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции», в части ограничения конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лота продукции (товаров: лекарственных средств и бинтов марлевых, ваты хирургической, лейкопластыря, марли медицинской) технологически и функционально не связанных между собой.

2. Выдать Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Лискинская центральная районная больница» предписание об устранении выявленных нарушений антимонопольного законодательства путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно аннулирования торгов - открытого аукциона в электронной форме на поставку медикаментов, перевязочных средств и расходных материалов для МБУЗ «Лискинская ЦРБ» (номер извещения 0331300096412000074).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.