

## РЕШЕНИЕ

по жалобе ОАО «Пермфармация»

(вх. № 14869-11 от 17.10.2011 г.) о нарушении законодательства о размещении заказов

24 октября 2011 г. г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) рассмотрев жалобу ОАО «Пермфармация» (далее – Заявитель) на действия Министерства здравоохранения Пермского края (далее – Заказчик), Единой комиссии № 4 (далее – Аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края (извещение № 015620000511000338),

### УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 015620000511000338, Министерством здравоохранения Пермского края проводился открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края.

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) нарушены следующими действиями Заказчика и Аукционной комиссии.

По мнению Заявителя, допущенная при формировании аукционной документации ошибка, привела к отказу в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме.

Выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав и оценив представленные документы, Комиссия Пермского УФАС России установила.

На официальном сайте Заказчиком размещено извещение № 015620000511000338 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов, для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 4.2-467/1 от 14.10.2011 г., ОАО «Пермфармация» отказано в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме, поскольку в составе первой части заявки отсутствовали сведения о виде оболочки таблеток предлагаемого к поставке лекарственного препарата Аромизин, участник размещения заказа предложил к поставке лекарственный препарат Диферелин лиофилизат для подкожного приготовления суспензии для внутримышечного введения пролонгированного действия.

В соответствии с требованиями ч. 1 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, Аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные ч.4 ст. 41.8 настоящего Федерального закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в

отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

В пунктах 1, 2 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов обозначены основания для отказа участнику размещения заказа к участию в открытом аукционе в электронной форме, в перечень которых включены случаи непредставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, или представления недостоверных сведений, несоответствия сведений, предусмотренных п. 2 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Поскольку в соответствии с требованиями аукционной документации, участнику размещения заказа следовало указать вид оболочки таблеток с МНН Эксеместан (п. 43 Технического задания), МНН Трипторелин лиофилизат для приготовления раствора для подкожного введения (п.40 Технического задания), в действиях аукционной комиссии, рассматривающей заявки исключительно на соответствие аукционной документации, нарушений требований Закона о размещении заказов не может быть установлено.

Заявитель полагает, что Заказчиком в п. 40 Технического задания допущена ошибка (опечатка) в лекарственной форме препарата, а именно, вместо трипторелин лиофилизат для приготовления суспензии для внутримышечного введения пролонгированного действия, указано трипторелин лиофилизат для приготовления раствора для подкожного введения.

Согласно ч. 2.1 ст.57 Закона о размещении заказов, жалоба на положение документации об открытом аукционе в электронной форме может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме. По истечении указанных сроков обжалование соответствующих действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

В соответствии с аукционной документацией (п. 1 Раздела 9), окончание срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме 12.10.2011г.

Поскольку жалоба поступила в Пермское УФАС России 17.10.2011г., т.е. по истечении установленного ч.2.1 ст.57 Закона о размещении заказов срока, жалоба в части доводов Заявителя о наличии ошибки (опечатки), содержащейся в аукционной документации, не может быть рассмотрена.

В соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов, в соответствии «Административным регламентом ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действие (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 от 14.11.2007 N 379, Пермским УФАС России проведена внеплановая проверка, в результате которой установлено следующее.

1. В соответствии с п.п.16, 17 ст.4 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» международное непатентованное наименование лекарственного средства - наименование фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения; торговое наименование лекарственного средства - наименование лекарственного средства, присвоенное его разработчиком.

В соответствии с Письмом Федерального агентства по здравоохранению и социальному развитию от 15.10.2007 N 1003/048743П размещение заказов на

поставку лекарственных средств осуществляется по международным непатентованным наименованиям.

Из указанных положений Закона о размещении заказов, а также письма Росздрава от 15.10.2007 N 1003/048743П следует, что размещение заказов на закупку лекарственных средств может осуществляться только по международным непатентованным наименованиям лекарственных средств, либо по торговому наименованию (наименованию, присвоенному разработчиком) с сопровождением словами «или эквивалент».

Комиссией установлено, что Техническое задание сформировано Заказчиком по МНН.

В п. 40 Технического задания Заказчиком обозначены следующие требования: Трипторелин лиофилизат для приготовления раствора для подкожного введения 3.75 мг (с указанием в инструкции по применению лекарственного препарата (показания к применению) – преждевременное половое созревание).

В соответствии со ст. 13 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее Федеральный закон № 61-ФЗ), лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным органом исполнительной власти. Соответственно оборот лекарственных препаратов, не прошедших государственную регистрацию, не допускается.

В соответствии со ст. 33 Федерального закона № 61-ФЗ, государственный реестр лекарственных средств (далее – Реестр) содержит перечень лекарственных препаратов, прошедших государственную регистрацию, перечень фармацевтических субстанций, входящих в состав лекарственных препаратов, а также сведения в отношении лекарственных препаратов, в том числе о МНН и лекарственной форме.

В Реестре, препараты с характеристиками, указанными Заказчиком в п. 40 Технического задания, отсутствуют. Представитель Заказчика пояснила, что при формировании аукционной документации, была допущена ошибка (опечатка), поскольку Трипторелин, 3.75 мг с формой выпуска лиофилизит для приготовления раствора для подкожного введения не производится.

Комиссией установлено, что препаратом, допущенным к обороту на территории РФ, и отвечающим техническим характеристикам Заказчика, является Диферелин лиофилизат для приготовления суспензии для внутримышечного введения пролонгированного действия 3.75 мг. № 1.(с указанием в инструкции по применению лекарственного препарата (показания к применению) – преждевременное половое созревание).

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.1-3.2, 4.1-6 ст.34 Закона о размещении заказов.

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.

Поскольку аукционная документация в п. 40 Технического задания содержит требования к товару, которые не соответствуют потребностям Заказчика, не

соответствуют действующему законодательству и не позволяют участнику размещения заказа поставить товар, необходимый Заказчику, в действиях Заказчика содержится нарушение требований ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

2. Согласно пп.4 п.3 Раздела 7 «Требования к порядку подготовки заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме», показатели, характеризующие поставляемые товары, должны соответствовать показателям, установленным в Главе V «Техническое задание (Спецификация).

В соответствии с ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов.

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.

Согласно совместному письму Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007 г. № 16811-АП/ДО4, № 8035-ВС, № ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного социального обеспечения (далее – Совместное письмо), необходимо избегать укрупнения лотов, не объединять лекарственное средство в один лот с лекарственным средством, в случае если по его международному непатентованному наименованию зарегистрировано только одно торговое наименование.

Комиссией установлено, что в один лот объединены лекарственные средства с другими лекарственными средствами, по МНН которых зарегистрировано только 1 торговое наименование. (с МНН Гозерилин зарегистрировано одно торговое наименование Золадекса; с МНН Мелфалан зарегистрировано одно торговое наименование Алкеран; с МНН Трастузумаб зарегистрировано одно торговое наименование Герцептин и др.).

Поскольку Заказчиком при формировании предмета открытого аукциона в электронной форме, установлены требования к поставляемому товару, влекущие ограничение количество участников размещения заказа, а именно, в один лот объединены лекарственные средства с другими лекарственными средствами, по МНН которых зарегистрировано только 1 торговое наименование, Заказчиком нарушены требования ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Также Заказчик установил требования к товару, влекущие ограничение количества участников размещения заказа, выразившиеся в следующем.

Комиссия отмечает, что в соответствии с Совместным письмом не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы в

соответствии с Перечнем лекарственных средств, утвержденных приказом Минздравсоцразвития РФ от 18.09.2006 г. № 665 «Об утверждении Перечня лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи» (далее – Перечень лекарственных средств).

Так, лекарственные средства Биккулатамид, Золедрованная кислота, Капецитабин, входят в соответствии с Перечнем лекарственных средств, в группу ХХХ (Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения), а лекарственные средства Мелфалан, Тамоксифен входят в группу ХVIII (Противоопухолевые, иммунодепрессивные и сопутствующие средства).

Таким образом, в случае размещения заказа на поставку лекарственных препаратов, относящихся к группе ХХХ, либо к группам «Прочие...», по каждому МНН следует формировать отдельный лот.

Следовательно, объединив лекарственные средства в один лот, Заказчик нарушил требования ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Пермфармация» на действия Единой комиссии № 4 при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края необоснованной.
2. Признать в действиях Министерства здравоохранения Пермского края выявленные в результате проведения внеплановой проверки нарушения требований ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, выразившиеся в установлении характеристик товара, которые не соответствуют потребностям Заказчика, требованиям законодательства.
3. Признать в действиях Министерства здравоохранения Пермского края выявленные в результате проведения внеплановой проверки нарушения требований ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, выразившиеся в установлении требований к поставляемому товару, влекущих за собой ограничение количества участников размещения заказа.
4. Выдать Министерству здравоохранения Пермского края предписание об устранении нарушений требований Закона о размещении заказов.
5. В целях устранения нарушений, допущенных Министерством здравоохранения Пермского края, выдать предписание Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ».

#### ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений ФЗ от 21.07.2005г. №94-ФЗ  
«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,  
оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

24 октября 2011 г. г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю

по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) на основании решения, принятого 24.10.2011 г. по итогам рассмотрения жалобы ОАО «Пермфармация» на действия Министерства здравоохранения Пермского края, Единой комиссии № 4 при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края (извещение № 015620000511000338),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству здравоохранения Пермского края устранить выявленные в ходе проведения внеплановой проверки нарушения Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем:

- аннулирования торгов на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края (извещение № 015620000511000338).

2. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – Оператор электронной площадки) обеспечить возможность аннулирования торгов, разместить на электронной площадке информацию об аннулировании торгов, уведомить участников размещения заказа, подавших заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, об аннулировании торгов на поставку противоопухолевых, иммунодепрессивных и сопутствующих лекарственных препаратов для обеспечения региональных льготополучателей Пермского края (извещение № 015620000511000338).

3. В срок до 10.11.2011 г. Министерству здравоохранения Пермского края, Оператору электронной площадки исполнить пункты 1, 2, настоящего предписания.

4. В срок до 18.11.2011г. Министерству здравоохранения Пермского края представить в Пермское УФАС России документальное подтверждение исполнения настоящего предписания.

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