

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:

представителей государственного заказчика – БУЗ УР «Республиканская детская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» (далее – Заказчик, РДКБ) <...> (доверенность от 27.06.2012г. № 1142), <...> (доверенность от 12.01.2012г. № 16), <...> (доверенность от 14.12.2012г. № 2218); представителя уполномоченного органа – Министерства экономики Удмуртской Республики (далее – Уполномоченный орган) <...> (доверенность от 01.08.2012г. № 9).

заявитель направил ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя ООО «ПротексФарм» (вх. от 12.12.2012г. № 10813э). рассмотрев жалобу ООО «ПротексФарм» (далее – Заявитель, ООО) на действия государственного заказчика – БУЗ «Республиканская детская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» (далее – Заказчик, РДКБ) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку антибиотиков (далее по тексту – Аукцион) (уникальный номер закупки - 0113200000112002920), 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),

УСТАНОВИЛА:

10.12.2012 года ООО «ПротексФарм» обжаловало действия Заказчика в части включения в один лот лекарственных средств по одному из которых зарегистрировано только одно торговое наименование, а именно, лекарственный препарат «Фосфомицин» (порошок для приготовления раствора для внутримышечного введения, дозировка: 1,0, первичная упаковка: флаконы и порошок для приготовления раствора для внутривенного введения, дозировка: 1,0, первичная упаковка: флаконы).

По мнению Заявителя, лекарственный препарат с МНН «Фосфомицин» (порошок для приготовления раствора для внутримышечного введения, дозировка: 1,0, первичная упаковка: флаконы и порошок для приготовления раствора для внутривенного введения, дозировка: 1,0, первичная упаковка: флаконы) с указанными характеристиками имеет одно торговое наименование – «Урофосфабол» и выпускается одним производителем – ООО «АБОЛмед».

Заявитель в доводах жалобы указывает, что по данному МНН «Фосфомицин» зарегистрировано еще одно торговое наименование - «Фосфомицин», производитель ОАО «Красфарма», однако выпуск данного препарата прекращен, о чем свидетельствует отсутствие декларации о соответствии в единой базе Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. Также Заявитель считает, что включение указанного препарата в один лот с иными лекарственными средствами противоречит ч. 3.1 ст. 34, ч. 1 ст. 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.

Представители Заказчика, представитель Уполномоченного органа с доводами, изложенными в жалобе, не согласились. Представители Заказчика пояснили, что в соответствии с ч. 2.1 ст. 46.1 Закона о размещении заказов в документации об Аукционе указаны международные непатентованные наименования лекарственных препаратов, указали на наличие в Государственном реестре лекарственных средств соответствия лекарственному препарату с МНН «Фосфомицин» двух торговых наименований различных производителей, а также на то, 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.

Представитель Уполномоченного органа <...> пояснила, что все лекарственные средства, перечисленные в документации об Аукционе относятся к одной группе – антибиотики, в связи с чем, их объединение в один лот не нарушает требований законодательства. Указала 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. Также <...> пояснила, что установление Заказчиком конкретных требований к поставляемому товару обусловлено потребностями Заказчика и является правом последнего. В подтверждение данного довода <...> сослалась на постановление Президиума ВАС РФ от 28.12.2010г. № 11017/10, в котором указано, что основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказа, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов. Кроме того, представитель Уполномоченного органа указала на то, что Заявителем не представлены доказательства обоснования доводов жалобы, свидетельствующих о том, что ООО «ПротексФарм» лишено права участвовать в размещении заказа при наличии у него товара, соответствующего потребностям заказчика и доказательств о недоступности для указанного юридического лица товара с названными характеристиками.

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.

07.12.2012 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Уполномоченным органом размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку антибиотиков. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере – 997 400,00 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 их международных непатентованных наименований 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 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 (пункт 1 часть 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов).

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 открытом аукционе в электронной форме 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 и первичная упаковка. 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 частью 2 статьи 58 Закон о размещении заказов участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Заявителем не представлено каких-либо доказательств того, что указанные Заказчиком в документации об Аукционе характеристики являются уникальными, присущи лишь одному производителю, запатентованы таким производителем и не встречаются в совокупности у других производителей, а также того, что установленные характеристики создали одному участнику размещения заказа преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников размещения заказа.

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.

Согласно данным Государственного реестра лекарственных средств международному непатентованному наименованию «Фосфомицин» (порошок 1,0 для приготовления раствора для внутримышечного введения) соответствуют два торговых наименования: «Урофосфабол», производитель ООО «АБОЛмед», г. Новосибирск, Р N003299/02, «Фосфомицин», производитель ОАО «Красфарма», г. Красноярск ЛСР-006004/10. Довод Заявителя о том, что производителем ОАО «Красфарма» указанный лекарственный препарат не выпускается не является обоснованным, так как ООО «ПротексФарм» не представило документального подтверждения данного довода, при этом лекарственный препарат «Фосфомицин» производителя ОАО «Красфарма» зарегистрирован в Государственном реестре лекарственных средств без каких-либо уведомлений об отсутствии данного лекарственного препарата в производстве.

2. Документация об аукционе содержит спецификацию на поставку лекарственных средств (приложение № 1), в которой перечислены лекарственные препараты, относящиеся к одной группе – антибиотики и не содержит лекарственных средств, имеющих одно торговое наименование, в связи с чем, объединение их в один лот не противоречит законодательству о размещении заказов.

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.

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.

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, РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПротексФарм» на действия государственного заказчика – БУЗ «Республиканская детская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку антибиотиков необоснованной.

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