

РЕШЕНИЕ по делу № 81/115-2010 по признакам нарушения законодательства о размещении заказов 11.01.2011 года город Тула Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: < --- >, рассмотрев жалобу ЗАО «БИОКАД» от 25.12.2010 года исх. № 2003 (вх. № 6430 от 28.12.2010 года) на действия уполномоченного органа - комитета государственного заказа Тульской области и государственного заказчика – ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для лечения опухолей для ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» (реестровый номер торгов SBR1012210217) (далее - открытый аукцион в электронной форме), руководствуясь статьёй 60 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 года № 379 «Об утверждении административного регламента 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» (далее - Административный регламент), в присутствии: < --- > – председателя комитета государственного заказа Тульской области (распоряжение губернатора Тульской области от 2 июня 2009 года № 557-рг); < --- > – заместителя председателя комитета государственного заказа Тульской области (распоряжение губернатора Тульской области от 21 августа 2007 года № 1020-рг); < --- > - представителя уполномоченного органа - комитета государственного заказа Тульской области (доверенность от 11.01.2011 года); < --- > – представителя государственного заказчика – Государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной онкологический диспансер» (приказ департамента здравоохранения Тульской области от 22.04.2010 № 200-л); < --- > – представителя департамента здравоохранения Тульской области (доверенность от 11.01.2011 года № 30-01-20/2); (ЗАО «БИОКАД», уведомленное надлежащим образом, ходатайствовало о рассмотрении дела № 81/115-2010 в отсутствие представителей общества), УСТАНОВИЛА: В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ЗАО «БИОКАД» от 25.12.2010 года исх. № 2003 (вх. № 6430 от 28.12.2010 года) на действия уполномоченного органа - комитета государственного заказа Тульской области и государственного заказчика – ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для лечения опухолей для ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» (реестровый номер торгов SBR1012210217) (далее - открытый аукцион в электронной форме). Из жалобы следует, что согласно аукционной документации в один лот включены препараты, которые имеют разное фармакологическое значение, ЗАО «БИОКАД» (далее – Заявитель) считает, что включение в один лот одновременно большого количества лекарственных средств является незаконным, так как приводит к ограничению конкуренции между участниками торгов. ЗАО «БИОКАД» имеет лицензию на производство лекарственных средств. В соответствии со статьёй 45 Федерального закона от 12.04.2010 года № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» организации, имеющие лицензию на производство лекарственных средств – производители

лекарственных средств, могут осуществлять продажу только тех лекарственных средств, которые данная организация производит. В результате такого объединения, ЗАО «БИОКАД» лишено возможности участвовать в торгах на закупку производимых ЗАО «БИОКАД» лекарственных средств «Золедроновая кислота», «Филграстим», «Гемцитабин», «Оксалиплатин», «Паклитаксел», поскольку в один лот включены также иные лекарственные средства, которые ЗАО «БИОКАД» не производит, и соответственно не имеет право продавать. В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Также в силу части 3 указанной статьи 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. По мнению ЗАО «БИОКАД», объединение в один лот различных по функциональным характеристикам лекарственных средств, даже если они входят в одну группу лекарств, влечет за собой ограничение конкуренции при проведении торгов, ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в торгах по отдельным товарам или группам таких товаров, поскольку, исходя из требований части 1 статьи 12, части 6 статьи 35, части 1 статьи 36, части 3 статьи 38 Закона участник размещения заказа не допускается к участию в аукционе в случае, если его заявка не соответствует требованиям конкурсной документации, при этом заключение контракта на поставку отдельных позиций лота не допускается. По мнению Заявителя такие действия Заказчика лишают возможности принять участие в торгах российского производителя лекарственных средств – ЗАО «БИОКАД», так как ЗАО «БИОКАД» производит только часть лекарственных средств из помещенных в один лот и, соответственно, не имеет возможности продавать остальные лекарственные средства. То есть, в результате объединения заказчиком в один лот сразу большого количества различных лекарственных средств, в торгах могут принять участие только лица осуществляющие продажу сразу всех лекарственных средств, а это как правило организации, занимающиеся оптовой торговлей, а не производители лекарственных средств. ЗАО «БИОКАД» считает, что данные действия ограничивают конкуренцию между участниками торгов, что запрещено статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». По мнению ЗАО «БИОКАД» формирование лотов при поставке лекарственных средств должно осуществляться в соответствии с письмом Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и Федеральной антимонопольной службы от 31.10.2007 № 16811-АП/Д04. Представители уполномоченного органа - комитета государственного заказа Тульской области, государственного заказчика – Государственного учреждения здравоохранения «Тульский областной онкологический диспансер», присутствовавшие на заседании Комиссии, не согласились с доводами Заявителя, в удовлетворении заявленных им требований просили отказать. Комитет государственного заказа Тульской области (далее – уполномоченный орган) на заседание Комиссии представил возражения от 11.01.2011 года исх. № 43-01-17/1 на рассматриваемую жалобу, также возражения были представлены государственным заказчиком - Государственным учреждением здравоохранения «Тульский областной онкологический диспансер» согласно которым формирование лотов указанного открытого аукциона в электронной форме осуществлялось в соответствии с частью 6.1 статьи 10 Закона, согласно «Общероссийскому классификатору видов экономической

деятельности, продукции и услуг» (ОКДПО ОК 004-93) от 01.01.1994 предмет торгов относится к ОКДПО 2423350 «Средства противораковые» и «Номенклатуре продукции по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности для разработки статистической информации в оперативном (ежемесячном) и годовом режимах» (ОКДПО ОК 034-2007) относится к ОКДПО 24.42.13.008 «Препараты для лечения онкологических заболеваний». Также в возражениях указано, что письмо Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России и Федеральной антимонопольной службы от 31.10.2007 № 16811-АП/Д04 носит рекомендательный характер при осуществлении поставок лекарственных средств по программе дополнительного лекарственного обеспечения в 2008 году. Изучив представленные уполномоченным органом в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения уполномоченным органом и государственным заказчиком требований Закона при размещении вышеуказанного заказа, Комиссия установила следующее. Комиссия не рассматривает доводы Заявителя о нарушении государственным заказчиком и уполномоченным органом статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», так как рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии. Извещение и документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для лечения опухолей для ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» (реестровый номер торгов SBR1012210217) (далее - документация об открытом аукционе в электронной форме) размещены на электронной площадке в сети Интернет [www.sberbank-aet.ru](http://www.sberbank-aet.ru). Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 Закона 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. Изучив документацию об открытом аукционе в электронной форме, комиссия установила, что она соответствует требованиям пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона. На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 17, 60 Закона и Административным регламентом, Комиссия РЕШИЛА: Признать жалобу ЗАО «БИОКАД» от 25.12.2010 года исх. № 2003 (вх. № 6430 от 28.12.2010 года) на действия уполномоченного органа - комитета государственного заказа Тульской области и государственного заказчика – ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для лечения опухолей для ГУЗ «Тульский областной онкологический диспансер» (реестровый номер торгов SBR1012210217) необоснованной. Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 60 Закона.