

# РЕШЕНИЕ

по делу № 337-17к

18.10.2012г.

г.Воронеж

Резолютивная часть решения оглашена 04.10.2012г.

Решение изготовлено в полном объеме 18.10.2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного 03.10.2012г., (далее – Комиссия) в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии, в присутствии представителей:

заявителя — ООО «Риколт — плюс»: <...>; <...>,

ответчиков - Муниципального бюджетного учреждения здравоохранения Павловского муниципального района «Павловская центральная районная больница»: <...>,

Муниципального отдела по финансам администрации Павловского муниципального района Воронежской области <...>; <...>,

рассмотрев дело № 337-17к по признакам нарушения Муниципальным бюджетным учреждением здравоохранения Павловского муниципального района «Павловская центральная районная больница» (Российская Федерация, 396420, Воронежская обл, Павловский р-н, Павловск г, переулок Лесной, 1"а"), Муниципальным отделом по финансам администрации Павловского муниципального района Воронежской области (Российская Федерация, 396422, Воронежская обл, Павловский р-н, Павловск г, проспект Революции, 8) части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медикаментов (номер извещения 0131300020512000147), **установила:**

21.09.2012г. 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 Павловского муниципального района «Павловская центральная районная больница» (далее - Заказчик), Муниципальным отделом по финансам администрации Павловского муниципального района Воронежской области (далее - Уполномоченный орган) 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 (номер извещения 0131300020512000147) (далее - Аукцион).

По мнению Заявителя, ответчиками была ограничена возможность его участия в Аукционе путем включения в состав лота товаров технологически и функционально не связанных между собой.

Так, в один лот были включены товары, относящиеся как к медикаментам (позиция 1-42 документации об аукционе), так и средства, не относящиеся к медикаментам (позиции 43,44, 45 документации об аукционе — не имеют регистрации на территории Российской Федерации как медикаменты в Государственном реестре лекарственных средств не зарегистрированы). Для поставки средств, не являющихся медикаментами, не требуется фармацевтическая лицензия, в то время как для медикаментов она необходима. По мнению Заявителя, такое сочетание медикаментов и не медикаментов в одном лоте ограничивает круг участников размещения заказа, т.к. участник размещения заказа должен обладать оптовой лицензией на поставку фармпрепаратов.

Также по позиции №17, 18 приложения № 1 документации об аукционе ошибочно

сформирована заявка на препарат Изодепом (Цефпиром) леоф пор. д/ин 0,25 г (с дисками для определения бактериальной чувствительности) № 1 фл. согласно данных официального сайта Министерства здравоохранения и социального развития [grls.rosminzdrav.ru](http://grls.rosminzdrav.ru) препарат Изодепом в комплекте с дисками для определения бактериальной чувствительности не зарегистрирован. Диски являются средствами медицинского назначения на них лицензия на фармацевтическую деятельность не требуется.

Представители Заказчика и Уполномоченного органа не согласились с доводами Заявителя, пояснив в своих возражениях (от 03.10.2012г № 4309), что в состав Аукциона были включены препараты, связанные между собой функциональными свойствами и относящиеся к одной группе, т.е. одноименные.

Препараты, включенные в позиции № 43, 44, 45 документации об аукционе входят в состав медикаментов, используемых при оказании медицинской помощи больным с инсультом. Перечень вышеуказанных медикаментов содержится в стандарте медицинской помощи больным с инсультом, утвержденном приказом Минздравсоцразвития РФ от 01.08.2007 г. № 513.

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

Извещение № 0131300020512000147 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](http://www.zakupki.gov.ru) 17.09.2012г.

В соответствии с указанным извещением размещение заказа осуществляется Уполномоченным органом.

Пункт 2.11 порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков по обеспечению размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков Павловского муниципального района, утвержденного распоряжением администрации Павловского муниципального района Воронежской области от 22.02.2012г. № 69 -р устанавливает, что уполномоченный орган совместно с муниципальными заказчиками разрабатывает и подписывает документацию об аукционе в электронной форме.

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

Согласно протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 28.09.2012г. № 147-а аукцион признан несостоявшимся.

В документации об Аукционе (приложение № 1) указаны наименование, характеристики и количество поставляемого товара.

Размещаемый заказ сформирован Заказчиком в виде одного лота и предполагает поставку медикаментов (позиция 1-42) и средств, не относящихся к медикаментам (позиции 43-45 энтеральное питание), 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 (приложение № 1) документации об Аукционе входят лекарственные средства (позиции с 1 по 42) и р-ор и смеси для энтерального питания (позиции 43-45).

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;

Позиция 43 — Нутрикомп Файбер Ликвид (р-ор для энтерального питания) Категория - биологически активная добавка. Полноценная сухая смесь, сбалансированная по всем основным нутриентам, содержащая среднецепочечные триглицериды, обогащенная волокнами. Применяется для перорального и зондового питания в качестве основного и дополнительного питания для взрослых и детей старше 3 лет.

Позиция 44 — Нутризон (смесь для энтерального питания) — полноценная сбалансированная безлактозная смесь для энтерального питания. Предназначена для полноценного питания пациентов с различными заболеваниями: истощение, недостаточность питания, критические состояния, онкологические заболевания, пред- и послеоперационные периоды, коматозные состояния, расстройства жевательной и глотательной функций, анорексия, гериатрическая практика.

Позиция 45 — Клинутрен Оптимум (смесь для энтерального питания) - полноценное сбалансированное питание, изготовленное на основе пептидов. Фармакологическое действие - восполняющее дефицит энергетических субстратов в организме, восполняющее дефицит белков, жиров и углеводов, восполняющее дефицит витаминов и минеральных веществ. Обеспечивает поступление в организм белков, жиров, углеводов и источников энергии, предотвращает и корректирует нарушения питания.

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.

Препараты: Нутрикомп Файбер Ликвид (р-ор для энтерального питания) (позиция № 43 приложение № 1 документации об аукционе), Нутризон (смесь для энтерального питания) (позиция 44 приложение № 1 документации об аукционе), Клинутрен Оптимум (смесь для энтерального питания) (позиция 45 приложение № 1 документации об аукционе) не зарегистрированы в Государственном реестре лекарственных средств.

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

Согласно пункта 7.1 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 (позиции с 1 по 42) приложения № 1 документации об Аукционе, для поставки которых требуется лицензия на осуществление фармацевтической деятельности и товар (раствор и смеси для энтерального питания) соответственно позиции с 43 по 45 приложения № 1 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 раствор и смеси для энтерального питания не связаны между собой ни технологически, ни функционально.

Указанные товары требуют различных технологий при производстве и могут быть использованы отдельно 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 Павловского муниципального района «Павловская центральная районная больница» и уполномоченного органа - Муниципального отдела по финансам администрации Павловского муниципального района Воронежской области 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, что лишает возможности ООО «Риколт-плюс» участия в Аукционе и приводит к ограничению конкуренции.

Кроме того, Комиссия не усматривает нарушения требований части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях Заказчика, Уполномоченного органа

относительно ограничения конкуренции в связи с указанием в характеристиках препарата Изодепом (Цефпиром) леоф пор. д/ин 0,25 г (позиции № 17, 18 приложения № 1) наличия дисков для определения бактериальной чувствительности, поскольку Заявителем не представлено достаточных доказательств, подтверждающих доводы его жалобы.

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 Павловского муниципального района «Павловская центральная районная больница» и Муниципальный отдел по финансам администрации Павловского муниципального района Воронежской области нарушившими 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 раствора и смесей для энтерального питания) технологически и функционально не связанных между собой.

**2.** Выдать Муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения Павловского муниципального района «Павловская центральная районная больница» предписание об устранении выявленных нарушений антимонопольного законодательства путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно недопущения действий указанных в настоящем решении.

**3.** Выдать Муниципальному отделу по финансам администрации Павловского муниципального района Воронежской области предписание об устранении выявленных нарушений антимонопольного законодательства путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно недопущения действий указанных в настоящем решении.

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.