

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 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 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).

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.