

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ПротексФарм» (вх. № 17242-12 от 04.12.2012 г.)
о нарушении законодательства о размещении заказов

10 декабря 2012г.
Пермь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю
(далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «ПротексФарм» (далее – Заявитель) на действия МБУЗ «КГБ» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку лекарственных средств по модернизации (извещение № 0356300008012000087),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0356300008012000087, размещенному на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком проводился открытый аукцион в электронной форме на поставку лекарственных средств по модернизации.

По мнению Заявителя, 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 действиями Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России 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 24.07.2012 N 498, установлено следующее.

В соответствии с ч.2.2 ст.10 Закона о размещении заказов, в случае, если

предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

(часть 2.2 введена Федеральным [законом](#) от 20.07.2012 N 122-ФЗ)

Поскольку в настоящее время нормативно-правовые акты Правительством Российской Федерации не приняты, лоты на поставку лекарственных средств формируются в соответствии с «Номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчика», утвержденной Приказом Министерства экономического развития РФ от РФ от 07.06.2011 г. № 273 (далее – Приказ № 273).

Комиссией установлено, что наименования лекарственных препаратов указаны Заказчиком в Главе 5 «Техническое задание (Спецификация)».

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. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно 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.

В ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов обозначено, что 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 ч. 2.1 ст. 10 Закона о размещении заказов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия

поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный контракт.

В соответствии с ч. 6.1. ст. 10 Закона о размещении заказов, под одноименными товарами, одноименными работами, одноименными услугами понимаются товары, работы, услуги, относящиеся к одной группе товаров, работ, услуг в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов.

Проанализировав вышеуказанные нормы права, Комиссия считает, что Заказчики самостоятельно принимают решение по формированию лотов на поставку лекарственных средств в соответствии с потребностями, спецификой деятельности, необходимостью бесперебойного и своевременного обеспечения пациентов лекарственными средствами и с учетом ограничений, установленных законодательством.

Комиссия отмечает, что в целях недопущения ограничения количества участников размещения заказа лекарственные препараты должны иметь функциональную связь, являться однородными по своим фармакологическим свойствам и должны входить в одну группу товаров в соответствии с Приказом № 273.

Таким образом, лекарственные средства, входящие в состав лота, должны входить в одну группу в соответствии с Приказом № 273.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что лекарственные средства, указанные Заказчиком в «Техническом задании (Спецификация)», в соответствии с Приказом № 273 входят в различные группы. Обратного представителем Заказчика доказано не было.

Таким образом, в действиях Заказчика, объединившего в один лот поставку лекарственных средств, входящих в разные группы, соответственно, не имеющих функциональной связи, не являющихся однородными по своим фармакологическим свойствам, имеется нарушение требований ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов, поскольку формирование лота, таким образом ведет к ограничению количества участников размещения заказа.

Заявитель полагает, что поскольку характеристикам препаратов, указанным в п.п.29, 30, 35, соответствуют препараты единственного производителя, на указанные препараты следует проводить отдельные торги. Данный довод является несостоятельным на основании следующего.

В п.29 Технического задания Заказчиком обозначены следующие требования: МНН Цефепим, порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1 г- флаконы – упаковки ячейковые контурные / в комплекте с растворителем: вода для инъекций (ампулы) 5 мл – 1 шт. – пачки картонные.

В п.30 Технического задания Заказчиком обозначены следующие требования: МНН Цефотаксим, порошок для приготовления раствора для внутривенного и

внутримышечного введения 1 г (в РУ-1000 мг) – флаконы (5) – упаковки контурные пластиковые (поддоны) / в комплекте с растворителем: вода для инъекций (ампулы) 5 мл – 1 шт. – пачки картонные.

В п.35 Технического задания Заказчиком обозначены следующие требования: МНН Цефамабол, порошок для приготовления раствора для внутривенного и внутримышечного введения 1 г – флаконы, (в РУ-1000 мг) – флаконы (5) – упаковки контурные пластиковые (поддоны) / в комплекте с растворителем: вода для инъекций (ампулы) 5 мл – 1 шт. – пачки картонные.

Комиссией установлено, что в соответствии с Государственным реестром лекарственных средств указанным Заказчиком характеристикам соответствуют препараты с торговыми наименованиями Максицеф, Цефабол, Цефамабол производства ООО «Аболмед» Москва, Россия.

Таким образом, указанным Заказчиком в позициях 29, 30 35 Технического задания препаратам соответствуют препараты единственного производителя.

Вместе с тем, как указано выше, Заказчику следует формировать лоты в соответствии с Приказом № 273.

То обстоятельство, что заявленным препаратам соответствует одно торговое наименование, не означает, что Заказчику следует формировать отдельный лот на их поставку, поскольку действующее законодательство не содержит требований об обязанности заказчика формировать несколько лотов в пределах одной группы лекарственных средств.

В доводах, изложенных в жалобе, Заявитель указывает на положения, изложенные в совместном письме 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 лекарственного обеспечения».

Данное письмо устанавливает, что действия по объединению в 1 лот лекарственных средств, могут ограничить количество участников размещения заказа. В то же время, в доводах, изложенных в жалобе, Заявитель не поясняет, каким образом действия Заказчика по включению в 1 лот с другими лекарственными средствами лекарственного средства, по международному непатентованному наименованию которого зарегистрировано только одно торговое наименование, нарушают его права и законные интересы, ограничивают количество участников размещения заказа.

Кроме того, данное письмо было принято в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения.

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 ООО «ПротексФарм» на действия МБУЗ «КГБ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку лекарственных средств по модернизации (извещение № 0356300008012000087) необоснованной.

2. Признать в действиях МБУЗ «КГБ» выявленное в ходе проведения внеплановой проверки нарушение требований ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

3. Выдать МБУЗ «КГБ» предписание об устранении нарушений требований Закона о размещении заказов.

4. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц МБУЗ «КГБ» к административной ответственности за нарушение требований Закона о размещении заказов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ

«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,

оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

10 декабря 2012г.

Пермь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

на основании решения по жалобе ООО «ПротексФарм» на действия МБУЗ «КГБ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора бюджетного учреждения на поставку лекарственных средств по модернизации (извещение № 0356300008012000087),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МБУЗ «КГБ» устранить выявленные в ходе рассмотрения жалобы и 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 (извещение № 0356300008012000087),

- размещения на официальном сайте информации об аннулировании торгов (извещение № 0356300008012000087).

2. Оператору электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» обеспечить исполнение настоящего предписания МБУЗ «КГБ».

3. В срок до **27.12.2012г.** МБУЗ «КГБ», Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» исполнить соответственно п.1, п.2 настоящего предписания.

4. В срок до **29.12.2012г.** МБУЗ «КГБ», Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» представить в Пермское УФАС России письменное подтверждение исполнения соответственно п.1, п.2 настоящего предписания (в сопроводительном письме к документам, подтверждающим факт исполнения настоящего предписания, необходимо указать наименование заявителя жалобы).

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

Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.