

## Решение по результатам рассмотрения жалоб

### участников размещения заказа № 06-02/3-2013

«15» января 2013 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>

**в присутствии:** со стороны Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» (далее – Заказчик) – <...> (доверенность от 09.01.2013 № б/№), <...> (доверенность от 14.01.2013 б/№), Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 14.01.2013 № 001),

в отсутствие представителей ООО «ПротексФарм» (далее – Заявитель), уведомлен надлежащим образом, направил ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя Заявителя (вх. № 61 от 10.01.2013),

**рассмотрев жалобу** ООО «ПротексФарм» на действия заказчика – Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», Уполномоченного органа - Республиканское агентство по государственным закупкам при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку препаратов для лечения злокачественных образований, реестровый номер – 0102200001612002302, и в результате осуществления 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), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498,

### УСТАНОВИЛА:

**Заявитель** в своей жалобе указывает, что в Техническом задании Заказчик указал в одном лоте лекарственные средства, по которым должны быть выделены отдельные лоты.

По мнению Заявителя, Гемцитабин (лиофилизат для приготовления раствора для инфузий 1400 мг) с дозировкой 1400 мг должен закупаться отдельным лотом, поскольку согласно данным Государственного реестра лекарственных средств по лекарственному препарату с МНН МНН Гемцитабин (лиофилизат для приготовления раствора для инфузий 1400 мг) с дозировкой 1400 мг зарегистрировано одно торговое наименование зарегистрировано только одно торговое наименование – «Гемита» производства Фрезениус Габи Дойчланд Гмбх (Германия).

Подобное некорректное включение в лот такого препарата, противоречит части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

(далее – Закон о защите конкуренции) и части 1 статьи 41.6, части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, и может привести к ограничению количества участников размещения заказа.

На основании изложенного просит признать жалобу обоснованной.

**Представители Заказчика и Уполномоченного органа** с доводами жалобы не согласились, пояснили, что документация об открытом аукционе в электронной форме разработана с учетом положений Закона о размещении заказов и Закона о защите конкуренции. Предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка препаратов для лечения злокачественных образований, входящих в один подкласс продукции 2423359 «Средства противораковые прочие», Заказчиком указаны международное непатентованное наименование, установлены требования к дозировке.

Аукционная документация не содержит дополнительных требований к участникам аукциона, указаний на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

На основании изложенного просили признать жалобу необоснованной.

**В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссией Бурятского УФАС России установлено следующее:**

Согласно части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1-6 статьи 34 данного Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 34, пунктом 1 части 4 статьи 41.6 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.

Частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов предусмотрено, 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.

В приложении № 2 к документации об открытом аукционе в электронной форме содержится Техническое задание на поставку препаратов для лечения злокачественных образований. Согласно данному Техническому заданию Заказчиком закупается лекарственные средства с МНН Гемцитабин (с разной формой выпуска), Панитумаб, Винорельбин, все эти препараты относятся к одному

подклассу продукции 2423359 «Средства противораковые прочие» в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг.

Документация об открытом аукционе в электронной форме не содержит указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, что является добросовестным исполнением требований части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Решением Высшего Арбитражного суда РФ от 09.07.12 № ВАС-6122/12 г. признано недействующим совместное письмо Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации № 16811-АП/Д04, Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации № 8035-ВС, Федеральной антимонопольной службы № ИА/20555 от 31.10.2007 "О применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения" в части содержащихся в ответе на вопрос № 3 положений относительно требований по формированию лотов на поставку лекарственных средств по программе дополнительного лекарственного обеспечения в 2008 году, как не соответствующее части 2.1 статьи 10, частям 1, 2 статьи 22, частям 1, 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6, части 3 статьи 2 Закона N 94-ФЗ.

Таким образом, в настоящее время нет нормы закона и положений Совместного письма о том, что заказчикам запрещается включать в один предмет торгов лекарственные средства, если по его МНН зарегистрировано только одно торговое наименование.

Согласно части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов запроса котировок путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок.

Из изложенных норм следует, что в зависимости от своих потребностей заказчик в документации об аукционе должен установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара с учетом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка препаратов для лечения злокачественных образований, заказчиком указаны международное непатентованное наименование, установлены требования к дозировке, закупаемые препараты технологически и функционально связаны с товарами, поставка которых являются предметом торгов.

Таким образом, в действиях Заказчика и Уполномоченного органа отсутствуют нарушения требований части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, Комиссия Бурятского УФАС России,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ПротексФарм» на действия Заказчика – ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» и Уполномоченного органа – Республиканского агентства по государственным закупкам необоснованной;
2. Необходимость рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства отсутствует.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>