

РЕШЕНИЕ № 3-74/ов

Резолютивная часть решения оглашена 28 августа 2015 года

Решение в полном объеме изготовлено 11 сентября 2015
года
Саратов

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

1. ... - вр.и.о. руководителя управления, Председатель Комиссии;
2. ... - и.о. начальника отдела контроля органов власти, член Комиссии;
3. ... - ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 3-74/ов по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Федеральный закон "О защите конкуренции") государственным учреждением здравоохранения «Областная клиническая больница» (далее по тексту – ГУЗ «ОКБ»),

УСТАНОВИЛА:

31.10.2014 в Саратовское УФАС России поступило заявление ООО «Мамонт Фарм» (вх. № 7305 от 31.10.2014) с жалобой на действия заказчика - государственное учреждение здравоохранение «Областная клиническая больница» при проведении аукциона в электронной форме на право заключить контракт на поставку лекарственного средства (Ипратропия бромид+Фенотерол) № 2 по извещению № 0360200028014000377 (далее- Аукцион).

ГУЗ «ОКБ» не согласилась с доводами заявителя (исх. № 58/3-3 от 03.04.2015), пояснив, что при осуществлении закупки заказчик не только вправе выбрать его предмет, но и обязан определить его и описать в соответствии с нормами Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о контрактной системе), чтобы участник смог подать заявку на участие в торгах, соответствующую объективным и обоснованным требованиям заказчика.

Победитель Аукциона - ООО «Калуга Фарм» представило запрашиваемые

документы (вх. № 1831 от 03.04.2015), также пояснило, что обязательства по заключенному с ГУЗ «ОКБ» контракту сторонами исполнены в полном объеме.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, комиссия установила следующее.

Согласно технической части документации об Аукционе к поставке требуется следующий препарат: Ипратропия бромид+Фенотерол, раствор для ингаляций 0,25 мг +0,5 мг/мл, 20 мл - флакон - капельницы темного стекла № 1.

Вспомогательные компоненты: беизалкония хлорид, динатрия эдетата дигидрат, натрия хлорид, хлористоводородная кислота, вода очищенная.

В соответствии с п. 4 Протокола № 0360200028014000377-1 от 24.10.2014 для участия в электронном аукционе на право заключить контракт на поставку лекарственного средства Ипратропия бромид+Фенотерол подано 3 заявки, в соответствии с п. 9.1 допущено к участию в электронном аукционе заявки № 1, № 2. Согласно п. 9.2 Протокола участнику аукциона, подавшему заявку № 3, отказано в допуске к участию в Аукционе на основании п. 2 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе и пп. 2 п. 3.7.4 Раздела 3 документации об аукционе в связи с несоответствием информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе и требованиям документации.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0360200028014000377-1 от 29.10.2014 победителем Аукциона признано общество с ограниченной ответственностью "КалугаФарм".

Таким образом, указывая на вспомогательные вещества препарата, Заказчик фактически установил характеристики соответствующие торговому наименованию препарата, в данном случае Беродуал.

Довод ГУЗ «ОКБ» о том, что заказчик вправе закупать товары, которые ему требуется, и устанавливать требования к характеристикам товара, которые отвечают его потребностям, в связи с тем, что у некоторых пациентов наблюдались ухудшения терапевтического эффекта при смене лекарственного средства на препарат с аналогичным МНИ, но содержащий иные вспомогательные вещества, отклоняется в силу следующего.

В соответствии с пп. 6 п. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства.

Согласно п. 16 ст. 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" международное непатентованное наименование лекарственного средства - наименование фармацевтической субстанции, рекомендованное Всемирной организацией здравоохранения.

Согласно ч. 28 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в

случае осуществление закупок лекарственных препаратов, которые предназначены для назначения пациенту при наличии медицинских показаний (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое отражается в медицинских документах пациента и журнале врачебной комиссии. Заказчик вправе заключить контракт на поставки лекарственных препаратов в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую двести тысяч рублей. При этом объем закупаемых лекарственных препаратов не должен превышать объем таких препаратов, необходимый для указанного пациента в течение срока, необходимого для осуществления закупки лекарственных препаратов в соответствии с положениями пункта 7 части 2 статьи 83 Закона о контрактной системе. Кроме того, при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с положениями настоящего пункта предметом одного контракта не могут являться лекарственные препараты, предназначенные для назначения двум и более пациентам. Указанное решение врачебной комиссии должно размещаться одновременно с контрактом, заключенным в соответствии с настоящим пунктом, в реестре контрактов, предусмотренном статьей 103 Закона о контрактной системе. При этом должно быть обеспечено предусмотренное Федеральным законом от 27 июля 2006 года N 152-ФЗ "О персональных данных" обезличивание персональных данных.

В случае наличия для отдельных пациентов официально зарегистрированного противопоказания к приему определенного лекарственного средства, для таких пациентов возможна закупка лекарственных средств, не имеющих противопоказаний к применению данным пациентам, в порядке ч. 28 ст. 93 Закона о контрактной системе.

В информации, представленной Министерством здравоохранения Российской Федерации (исх. от 11.08.2015 № 20-3/1125) указано, что согласно международному непатентованному (МНН) или группировочному названию «Ипратропия

бромид+Фенатерол» в настоящее время зарегистрировано только два препарата Беродуал и Ипратерол-натив. Препараты Беродуал и Ипратерол-натив имеют одинаковый качественный и количественный состав действующих веществ, лекарственную форму, способ введения, а также «Показания» и «Противопоказания» к применению. Также согласно представленной информации, данные препараты по токсическому действию не отличаются друг о друга.

Заказчиком озвучен довод, что при размещении Аукциона учитывалась возможность пациентов приобретать аналогичный препарат самостоятельно в аптечных пунктах Саратова и Саратовской области, однако на момент подготовки электронного аукциона к размещению в общедоступных информационных системах отсутствовала информация о возможности приобретения единственного аналога данного препарата с торговым наименованием «Ипратерол-натив» в аптечных пунктах города Саратова и Саратовской области и клиентской программы «Клиент Фармацевтической сети» (исх. № 145/1-3 от 11.08.2015).

14.10.2014 извещение о проведении Аукциона было размещено в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (сайт www.zakupki.gov.ru), что создает возможность для участия в Аукционе участников не только города Саратова и Саратовской области.

Как следует из пояснений представителя ООО «Мамонт Фарм» (вх. № 4417 от 13.07.2015), а также из информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (сайт <http://health.sarbc.ru/apteka/>) в аптечных пунктах города Саратова продается данный препарат.

При этом, из пояснений представителя ООО «Мамонт Фарм» следует, что с марта 2014 года на территории Саратовской области ООО «Мамонт Фарм» приняло участие и стало победителем в 4 открытых аукционах на поставку препарата с МНН Ипратропия бромид+Фенотерол, ООО «Мамонт Фарм» был поставлен препарат с торговым наименованием «Ипратерол-натив» производства ООО "Натива", что подтверждается протоколами, государственным контрактом, имеющимися в материалах дела № 3-74/ов.

Таким образом, довод ГУЗ «ОКБ» не подтверждается фактическими материалами дела № 3-74/ов.

Заказчик в обоснование своих доводов также ссылается на температурный режим хранения препарата, утверждая, что при осуществлении закупки лекарственного средства с прописанными вспомогательными веществами учитывались условия хранения препарата - не выше 30 С.

В соответствии со статьей 58 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» хранение лекарственных средств осуществляется производителями лекарственных средств, организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, ветеринарными организациями и иными организациями, осуществляющими обращение лекарственных средств.

Правила хранения лекарственных средств утверждены приказом Минздрава России от 23.08.2010 № 706н.

Таким образом, соблюдение условий хранения лекарственных препаратов должно обеспечиваться заказчиком в местах их хранения в соответствии с требованиями производителей лекарственных препаратов, и не должно быть связано с терапевтическим эффектом лекарственных препаратов, имеющих одинаковые МНН и разные условия хранения.

Комиссией установлено, что данное требование отсутствовало в аукционной документации, в описании объекта закупки, однако требование Заказчика к температурному режиму хранения лекарственных препаратов может приводить к сокращению количества участников закупки.

В соответствии п. 2 н.1 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Таким образом, действия государственного учреждения здравоохранения "Областная клиническая больница" при проведении аукциона в электронной форме на право заключить контракт на поставку лекарственного средства (Ипратропия бромид+Фенотерол) № 2 по извещению № 0360200028014000377 нарушают ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, т.к. приводят к ограничению конкуренции на рынке поставок лекарственных препаратов.

В связи с заключением 10.11.2014 гражданско-правового договора на поставку товара № 68 между ГУЗ «ОКБ» и ООО "КалугаФарм", у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию государственное учреждение «Областная клиническая больница» нарушившей ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Предписание не выдавать в связи с отсутствием основания для его выдачи.

Председатель Комиссии

....

Члены Комиссии

...

....

В соответствии со статьей 52 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.