

РЕШЕНИЕ

**по делу № 4-25-72/09
18 января 2010 года**

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 4-25-72/09, возбужденное приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве от 09.12.2009 № 475 по признакам нарушения Федеральным медико-биологическим агентством Федеральным государственным учреждением «Федеральный медицинский биофизический центр им. А.И. Бурназяна» (далее — ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Москве в рамках государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства в соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции рассмотрено обращение ЗАО «Биокад» на действия государственного заказчика - ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна» при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для нужд ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна».

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) установила следующее.

В соответствии с представленными материалами ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна» 27.10.2009 провело открытый аукцион на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для нужд ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна».

ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна» приобретает лекарственные препараты для оказания высокотехнологичных и других видов медицинской помощи для больных,

проходящих лечение в стационарных условиях, и руководствуется при формировании технического задания на поставку лекарственных средств в документации об аукционе, в том числе, Перечнем жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, утвержденным распоряжением Правительства РФ от 29.03.2007 № 376-р (далее — Перечень).

В соответствии с Документацией об Аукционе в лот № 1 (поставка противомикробных лекарственных средств) включены 42 позиции лекарственных средств:

1. Амикацин (Амикацин);
2. Амоксициллин/Клавулановая кислота (Амоксиклав);
3. Амоксициллин/Клавулановая кислота (Амоксиклав);
4. Амфотерицин В (Фунгизон);
5. Ацикловир (Ацикловир);
6. Ацикловир (Ацикловир);
7. Ко-тримоксазол (Бисептол);
8. Ко-тримоксазол (Бисептол 480);
9. Ацикловир (Виролекс);
10. Вориконазол (Вифенд);
11. Вориконазол (Вифенд);
12. Флуконазол (Дифлюкан);
13. Флуконазол (Дифлюкан);
14. Дорипенем (Дорипрекс);
15. Линезолид (Зивокс);
16. Линезолид (Зивокс);
17. Кларитромицин (Клацид);
18. Хлорамфеникол метилурацил (Левомиколь);
19. Хлорамфеникол (Левомецетин);
20. Цефтриаксон (Лендацин)
21. Цефепима дигидрохлорида моногидрат (Максипим);
22. Меропенем (Меронем);
23. Метилурацил (Метилурацил);
24. Метронидазол (Метронидазол);
25. Метронидазол (Метронидазол);
26. Метронидазол миконазол (Нео-пенотран);
27. Норфлоксацин (Нолицин);
28. Цефоперазон/Сульбактам (Сульперазон);
29. Левифлоксацин (Таваник);
30. Левифлоксацин (Таваник);
31. Осельтамивир (Тамифлю);
32. Метилфенилтиометил-диметиламинометил-гидроксидокарбоната этиловый спирт (Арбидол);
33. Тетрациклин (Тетрациклина г/х);
34. Имипенем (Тиенам);
35. Цефтазидим (Фортум);
36. Цефотаксим (Цефотаксим ЛЕК);
37. Ципрофлоксацин (Ципронол);
38. Ципрофлоксацин (Ципромед гл. капли);
39. Ципрофлоксацин (Ципромед уш.капли);
40. Цефтобипрол (Зефтера);

41. Иммуноглобулин человеческий нормальный (Гамунекс);
42. Пиперациллин Тазобактам (Тазоцин).

При этом в Перечне в разделе VI Средства для профилактики и лечения инфекций, не содержатся следующие лекарственные препараты: «Дорипенем», «Цефепима дигидрохлорида моногидрат» («Максипим»), «Метилурацил», «Метронидазол миконазол» («Нео-пенотран»), «Норфлоксацин» («Нолицин»), «Тетрациклин» («Тетрациклина г/х»), «Имипенем» («Тиенами»), «Цефтобипрол» («Зефтера»), «Пиперациллин Тазобактан» («Тазоцин»), включенные в лот № 1 указанного аукциона.

В соответствии с Документацией об Аукционе в лот № 2 (Препараты для онкогематологии) включено 28 позиций лекарственных средств:

1. Мелфалан (Алкеран);
2. Мелфалан (Алкеран);
3. Кармустин (БикНУ);
4. Блеомицетин (Бленамакс);
5. Бортезомиб (Велкейд);
6. Этопозид (Этопозид-Тева);
7. Винкристин (Веро-Винкристин);
8. Метотрексат (Веро-Метотрексат);
9. Третиноин (Весаноид);
10. Винбластин (Винбластин-ЛЭНС);
11. Гидроксикарбамид (Гидреа);
12. Топотекан (Гикамтин);
13. Дакарбазин (Дакарбазин-Лахема);
14. Децитабин (Дакоген);
15. Даунорубицин (Даунорубицин-ЛЭНС);
16. Золендроновая к-та (Зомета);
17. Доксорубицин липосом (Келикс);
18. Уромитексан (Месна-ЛЭНС);
19. Метотрексат (Веро-Метотрексат);
20. Метотрексат (Веро-Метотрексат);
21. Митоксантрон (Митоксантрон-ЛЭКС);
22. Ифосфамид (Холоксан);
23. Циклофосфамид (Циклофосфан-ЛЭНС);
24. Циклофосфамид (Эндоксан);
25. Эпирубицин (Фарморубицин быстрорастворимый);
26. Кладрибин (Веро-Кладрибин);
27. Дазатиниб (Спрайсел);
28. Дазатиниб (Спрайсел).

Согласно Перечню, в разделе VII Противоопухолевые, иммунодепрессивные и сопутствующие средства, не содержатся следующие лекарственные препараты: «Децитабин» («Дакоген»), «Кладрибин» («Веро-Кладрибин»), «Дазатиниб» («Спрайсел»), включенные в лот № 2 указанного аукциона.

В соответствии с Документацией об Аукционе в лот № 3 (препараты для онкохимиотерапии) включено 37 позиций лекарственных средств:

1. Доксорубицин (Адрибластин);

2. Доксорубицин (Адрибластин);
3. Пеметрексед (Алимта);
4. Митомицин (Веро-Митомицин);
5. Трастузумаб (Герцептин);
6. Ленограстим (Граноцит 34);
7. Иринотекан (Иритен);
8. Карбоплатин (Карбоплатин-ЛЭНС);
9. Гранисетрон (Китрил);
10. Капецитабин (Кселода);
11. Алемтузумаб (Кэмпас);
12. Кальция фолинат (Лейковорин-ЛЭНС);
13. Кальция фолинат (Лейковорин-ЛЭНС);
14. Лейпрорелин (Люкрин депо);
15. Ритуксимаб (Мабтера);
16. Ритуксимаб (Мабтера);
17. Филграстим (Нейпоген);
18. Циклоспорин (Сандиммун-Неорал);
19. Доцетаксел (Таксотер);
20. Доцетаксел (Таксотер);
21. Флударабин (Флудара);
22. Цисплатин (Цисплатин);
23. Циторабин (Цитозар);
24. Циторабин (Цитозар);
25. Оксалиплатин (Элоксатин);
26. Эпоэтин альфа (Эпрекс);
27. Дарбэритропозетин (Аранесп);
28. Дарбэритропозетин (Аранесп);
29. Цетуксимаб (Эрбитукс);
30. Эпоэтин альфа (Эпрекс);
31. Циклоспорин (Сандиммун);
32. Микофенолата мофетил (Селлсепт);
33. Даклизумаб (Зенапакс);
34. Инфликсимаб (Ремикейд);
35. Будесонид (Буденофальк);
36. Пэгфилграстим (Неуластим);
37. Бевацизумаб (Авастин).

Согласно Перечню, в разделе VII Противоопухолевые, иммунодепрессивные и сопутствующие средства, не содержатся следующие лекарственные препараты: «Пеметрексед» («Алимта»), «Алемтузумаб» («Кэмпас»), «Дарбэритропозетин» («Аранесп»), «Микофенолата мофетил» («Селлсепт»), «Будесонид» («Буденофальк»), «Пэгфилграстим» («Неуластим»), включенные в Лот № 3 аукционной документации.

Таким образом, указанные лекарственные средства, включенные в состав лотов, относятся к различным группам Перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, утвержденном распоряжением Правительства РФ от 29.03.2007 № 376-р, и имеют различное фармакологическое назначение.

На заседании Комиссии представители ФГУ «ФМБЦ им. Бурназяна» пояснили, что

поставка лекарственных средств в рамках проведенного аукциона, осуществлялась, в том числе, для оказания дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на оказание государственной социальной помощи.

В соответствии с совместным письмом Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации, Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации, Федеральной антимонопольной службы от 31.10.2007 «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения» при формировании лотов на поставку лекарственных средств:

- заказчику следует избегать укрупнения лотов, в связи с тем, что любое объединение различных лекарственных средств в один лот, потенциально ведет к снижению количества участников торгов;
- не следует объединять в один лот лекарственные средства, входящие в различные группы, в соответствии с Перечнем лекарственных средств, отпускаемых по рецептам врача (фельдшера) при оказании дополнительной бесплатной помощи отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, утвержденным приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 18.09.2006 № 665 (далее — Социальный перечень).

Кроме того, в случае размещения заказа на поставку лекарственного средства, которое согласно Социальному перечню относятся к группе ХХХ «Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения», по каждому МНН формируется отдельный лот.

В соответствии с Документацией об Аукционе в лот № 3 включена поставка следующих лекарственных препаратов: «Трастузумаб» («Гецептин»), «Гранисетрон» («Китрил»), «Капецитабин» («Кселода»), «Ритуксимаб» («Мабтера»), «Инфликсимаб» («Ремикейд»), «Бевацизумаб» («Авастин»), которые содержатся в группе «Средства, применяемые по решению врачебной комиссии, утвержденному главным врачом лечебно-профилактического учреждения».

Таким образом, указанные лекарственные средства должны быть сформированы Организатором аукциона в отдельные лоты.

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.

Укрупнение лотов путем объединения в один лот лекарственных средств, имеющих различное фармакологическое назначение может привести к ограничению количества претендентов на участие в аукционе, что ведет к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке и является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктами 2, 4 статьи 41, статьи 49, статьи

50, подпунктом «д» пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

- Признать ФГУ «Федеральный медицинский биофизический центр им. А.И. Бурназяна», нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путем укрупнения лотов при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для нужд ФГУ «Федеральный медицинский биофизический центр им. А.И. Бурназяна», что приводит или может привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.
- Выдать ФГУ «Федеральный медицинский биофизический центр им. А.И. Бурназяна» предписание о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течении трех месяцев со дня его вынесения.

**ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 4-25-72/09**

18 января 2010 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, на основании решения от 18 января 2010 года по делу № 4-25-72/09 о нарушении ФГУ «Федеральный медицинский биофизический центр им. А.И. Бурназяна» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) и в соответствии с подпунктом «д» пункта 2 части 1 статьи 23, статьи 50 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУ «Федеральный медицинский биофизический центр им. А.И. Бурназяна» не допускать действий, которые могут привести к ограничению, устранению конкуренции, а именно: при проведении торгов обеспечивать формирование лотов в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Предписание может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в соответствии с законодательством Российской Федерации.