

РЕШЕНИЕ

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов в составе: врио председателя Комиссии – заместитель руководителя Мордовского УФАС России,

Членов Комиссии:

– и.о. начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. – специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России,

. – и.о. инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России,

в присутствии:

– представителя Министерства здравоохранения Республики Мордовия (доверенность от 16.05.2012 года № б/н),

. – представителя Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политики (доверенность от 11.05.2012 г. № б/н)

– главного врача ГУЗ «Республиканский-противотуберкулезный диспансер» (удостоверение № 206)

рассмотрев 16 мая 2012 года жалобу ОАО «Фармасинтез» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – Министерство здравоохранения Республики Мордовия, при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412001024 на «Поставку лекарственных препаратов по подпрограмме «Туберкулез» Республиканской целевой программы «Предупреждение и борьба с социально-значимыми заболеваниями в Республике Мордовия на 2009-2012 г.» на 2012 г. для Министерства здравоохранения Республики Мордовия» (далее – Аукцион), и в результате проведения 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 Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 10 мая 2012г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

По мнению Заявителя, его законные права и интересы были ущемлены в результате следующих действий Заказчика:

В извещении о проведении Аукциона указывается следующая классификация товаров, подлежащих поставке (далее Товар): 2423383 Препараты противотуберкулезные различных химических классов. В разделе 2 к Технической части аукционной документации Товары объединены в один лот Аукциона, что не соответствует части 1 статьи 1 Закона о размещении заказов, совместному письму Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 г. «О применении норм федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения» заказчиком рекомендуется при формировании лотов на поставку лекарственных препаратов, не объединять в один лот лекарственные препараты с лекарственным препаратом, если по его МНН зарегистрировано только одно торговое наименование.

Согласно пункта 6 Технической части Раздела 2 аукционной документации предметом Аукциона является, в том числе лекарственное средство с международным патентованным наименованием (далее МНН) «Ломефлоксацин + протионамид + пипразинамид + этамбутол» (дозировка 200 мг – 188 мг – 400 мг – 360 мг), имеющее Торговое наименование «Комбитуб-Нео» № 100 или эквивалент.

Заявителем установлено, что данный препарат зарегистрирован в Едином государственном реестре лекарственных средств в единственном варианте, выпускается единственной компанией Симплекс Фарма Pvt.Лтд (Индия), зарегистрировано под одним торговым наименованием «Комбитуб-Нео», что подтверждается, копией регистрационного удостоверения № ЛС-002111 от 29.12.2011 года.

На основе вышеизложенного Заявитель утверждает, что лекарственный препарат Комбитуб-Нео не имеет эквивалента, так как иных лекарственных препаратов по МНН «Ломефлоксацин + протионамид + пипразинамид + этамбутол» в Минздравсоцразвития РФ не зарегистрировано.

Таким образом, Заявитель считает действия Заказчика незаконными и просит признать жалобу обоснованной.

Заказчик в письменных возражениях относительно доводов жалобы, указал, что в сложившейся ситуации, Заявитель не может руководствоваться совместным письмом Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 г. «О применении норм федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения», так как Заказчиком в один лот не включены лекарственные препараты, подпадающие под программу «дополнительного лекарственного обеспечения», т.е. оснований для проведения аналогии в данном случае не имеется.

Также, представитель Заказчика, сообщил, что лекарственный препарат «Ломефлоксацин + протионамид + пипразинамид + этамбутол» (дозировка 200 мг – 188 мг – 400 мг – 360 мг) является не витаминизированным, так как все аналогичные лекарственные препараты витаминизированы, что является в отдельных случаях противопоказанием для применения в лечении больных, т.е. аналога данному лекарственному препарату не имеется.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412001024 на «Поставку лекарственных препаратов по подпрограмме «Туберкулез» Республиканской целевой программы «Предупреждение и борьба с

социально-значимыми заболеваниями в Республике Мордовия на 2009-2012 г.» на 2012 г. для Министерства здравоохранения Республики Мордовия» были размещены на официальном сайте: <http://zakupki.gov.ru> 19 апреля 2012 года, одновременно на сайте <http://www.roseiforg.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта: 1 379 357,00 рублей

Дата и время окончания срока подачи заявок: 11.05.2012 10:00

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 17.05.2012 г.

Дата проведения аукциона: 21.05.2012 года.

Согласно пункта 6 Технической части Раздела 2 предметом Аукциона, является, в том числе, лекарственное средство с торговым наименованием «Комбитуб-Нео» № 100, с международным непатентованным названием «Ломефлоксацин + протионамид + пипразинамид + этамбутол», с дозировкой 200 мг – 188 мг – 400 мг – 360 мг или эквивалент (далее Препарат, заявленный Заказчиком).

В соответствии с Приложением 2 Инструкция по использованию базы данных всемирной организации здравоохранения, содержащей сведения о международных непатентованных наименованиях (МНН) к Приказу Роспатента от 4 апреля 2008 г. N 45 «Об использовании базы данных международных непатентованных наименований» международное непатентованное наименование (далее МНН) – это уникальное название фармакологического вещества, которое имеет всемирное признание и является общественной собственностью. МНН служат для идентификации не самого товара и его производителя, а для идентификации активных веществ в составе лекарственного препарата. В данной инструкции сделан вывод, что МНН, в отличие от товарных знаков, служат для идентификации не самого товара и его производителя, а для идентификации активных веществ в составе лекарственного препарата, и указано, что название препарата, известного потребителям и заявляемого на регистрацию в качестве товарного знака, может быть разным, или же оно может являться вымышленным. Кроме того, одному МНН может соответствовать сразу несколько торговых наименований, под которыми препарат реализуется и рекламируется, и товарных знаков.

Согласно сведениям Государственного реестра лекарственных средств, размещенном на официальном сайте в сети Интернет Минздравсоцразвития РФ по адресу <http://grls.rosminzdrav.ru/grls.aspx> по МНН № 6 «Ломефлоксацин + протионамид + пипразинамид + этамбутол» 29.12.2011 (регистрационное удостоверение ЛС-002111) зарегистрировано одно торговое наименование Комбитуб Нео, единственный производитель которого компания Симпекс Фарма Пвт.Лтд (Индия).

Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что согласно документации об Аукционе, Заказчик, в единый лот наряду с другими лекарственными препаратами, включил препарат по МНН которого зарегистрировано одно торговое наименование.

Согласно п.1 ст. 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 настоящего Федерального закона.

При этом размещение заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации может производиться лишь в порядке, установленном Законом о размещении заказов, учитывая цели, указанные в части 1 статьи 1 данного закона: обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, совершенствование деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии с частью 2.1 статьи 10 Закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении аукциона, в документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

На основании части 1 и 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом. 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 соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение количества участников размещения заказа.

Таким образом, заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов на поставки лекарственных средств, в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, включая форму выпуска лекарственных средств (ампулы, таблетки и т.д.), начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, с учетом ограничений, установленных законодательством.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, техническое задание документации об Аукционе содержит указание на характеристики лекарственных препаратов, в том числе лекарственного препарата с МНН Ломефлоксацин + протионамид + пипразинамид + этамбутол.

Комиссией Мордовского УФАС России, сделан вывод, что указанным характеристикам данного лекарственного препарата соответствует единственное наименование товара Комбитуб Нео, единственный производитель которого компания Симпекс Фарма Пвт.Лтд (Индия).

Согласно части 2.1 статьи 10 Закона о размещении заказов по итогам проведения торгов по одному лоту заключается один контракт. Часть 1 статьи 12, часть 1, 3 статьи 36 Закона о размещении заказов предусматривает, что участником размещения заказа может быть подана заявка только на весь объем лота, так как в случае несоответствия перечня и объема лекарственных средств участнику размещения заказа должно быть отказано в допуске к участию в торгах.

Таким образом, установление в едином лоте требования о закупке строго определенного товара определенного производителя наряду с другими товарами ограничивает права широкого круга лиц на участие в размещении заказа.

В связи с необходимостью дополнительного исследования материалов дела, Комиссия Мордовского УФАС России 16 мая 2012 года

определила отложить рассмотрение дела № 140 и назначить рассмотрение дела № 140 на 17 мая 2012 года.

Комиссия Мордовского УФАС России, при исследовании дополнительных материалов дела, пришла к выводу об отсутствии эквивалента для Препарата, заявленного Заказчиком, т.е. Заказчик неправомерно объединил в единый лот лекарственные препараты, один из которых («Ломефлоксацин + протионамид + пиразинамид + этамбутол», с дозировкой 200 мг – 188 мг – 400 мг – 360 мг) производится только компанией Симпекс Фарма Пвт.Лтд (Индия), что предопределило конкретного производителя и не позволило другим хозяйствующим субъектам принять участие в торгах.

При формировании лотов на поставку лекарственных средств Заказчику не следует объединять лекарственное средство в один лот с другим лекарственным средством, в случае если по его международному непатентованному наименованию зарегистрировано только одно торговое наименование.

Таким образом, Заказчик ограничил количество участников размещения заказа путем включения в единый лот лекарственных препаратов, один из которых производится единственным производителем.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Мордовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ОАО «Фармасинтез» на действия Заказчика – Министерство здравоохранения Республики Мордовия, при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412001024 на «Поставку лекарственных препаратов по подпрограмме «Туберкулез» Республиканской целевой программы «Предупреждение и борьба с социально-значимыми заболеваниями в Республике Мордовия на 2009-2012 г.» на 2012 г. для Министерства здравоохранения Республики Мордовия» признать обоснованной.
2. Выдать Заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства.
3. Предписание исполнить в срок до 1 июня 2012года.
4. Представить сведения об исполнении предписания в Мордовское УФАС России до 5 июня 2012 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия

ио руководителя

Члены Комиссии