

## РЕШЕНИЕ

по делу № 81/58-2011 о рассмотрении жалобы на нарушение законодательства о размещении заказов

27.07.2011 года

город Тула

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: < --- >, рассмотрев жалобу ЗАО «Ф-Синтез» от 19.07.2011 года исх. № 202/2011 (вх. № 3491 от 20.07.2011 года) на действия уполномоченного органа – администрации муниципального образования Узловский район, муниципального заказчика – МУЗ «Узловская районная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница» Реестровый номер торгов № 186-ОАЭФ-020 (номер извещения 0166300015911000094), руководствуясь статьёй 60 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 года № 379 «Об утверждении административного регламента 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 поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Административный регламент), в присутствии:

< --- > - представителя уполномоченного органа - администрации муниципального образования Узловский район (доверенность от 25.07.2011 года № 1), члена аукционной комиссии администрации муниципального образования Узловский район (приложение № 1 к распоряжению администрации муниципального образования Узловский район от 28.06.2011 года № 279/1-р «Об утверждении состава аукционной комиссии, извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме, документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница»);

< --- > - представителя муниципального заказчика - МУЗ «Узловская районная больница» (доверенность от 22.07.2011 года № 493);

< --- > - представителя муниципального заказчика - МУЗ «Узловская районная больница» (доверенность от 22.07.2011 года № 492);

< --- > – представителя ЗАО «Ф-Синтез» (доверенность от 24.08.2010 года б/н),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ЗАО «Ф-Синтез» (далее – Заявитель) от 19.07.2011 года исх. № 202/2011 (вх. № 3491 от 20.07.2011 года) на действия уполномоченного органа – администрации муниципального образования Узловский район, муниципального заказчика - МУЗ «Узловская районная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница» Реестровый номер торгов № 186-ОАЭФ-020 (номер извещения 0166300015911000094) (далее - открытый аукцион в электронной форме).

По мнению Заявителя, администрация муниципального образования Узловский район (далее – уполномоченный орган), МУЗ «Узловская районная больница» (далее – муниципальный заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме Реестровый номер торгов № 186-ОАЭФ-020 (номер извещения 0166300015911000094) включили в один лот не связанные между собой по своим фармакологическим свойствам лекарственные препараты, относящиеся к следующим группам:

2423245 Средства желчегонные;

2423250 Средства, влияющие на процессы обмена;

2423260 Препараты синтетические гормональные (гормоны синтетические);

2423560 Органотерапевтические препараты (органопрепараты);

2423635 Средства желчегонные;

2423650 Средства, влияющие на процесс обмена, и кровезаменители.

ЗАО «Ф-Синтез» является отечественной фармацевтической компанией, обладающей лицензией на производство лекарственных средств.

По мнению Заявителя, в результате объединения муниципальным заказчиком и уполномоченным органом различных лекарственных препаратов в один лот, ЗАО «Ф-Синтез», как производитель лекарственных препаратов с МНН Октреотид и Золедроновая кислота лишено возможности участвовать в данном аукционе, поскольку в один лот с лекарственными препаратами с МНН Октреотид и Золедроновая кислота включены лекарственные средства, которые ЗАО «Ф-Синтез» не производит, и, соответственно, не имеет право их продавать.

Заявитель считает, что подобное объединение в один лот различных по своим свойствам и назначению препаратов влечет за собой ограничение конкуренции при проведении аукциона, в виду сокращения числа лиц, которые могут принять участие в данном аукционе и противоречит цели Закона о размещении заказов – эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере

размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В жалобе Заявитель также указывает, что при составлении документации об аукционе в электронной форме муниципальным заказчиком, уполномоченным органом не учитываются разъяснения, приведенные в совместном письме 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 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения», а именно:

- любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов, следовательно, необходимо избегать укрупнения лотов;

- при формировании лотов 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 Минздравсоцразвития России от 18.09.2006 № 665;

- не следует объединять лекарственные средства в один лот с другими лекарственными средствами, в случае если по его МНН зарегистрировано только 1 торговое наименование.

В жалобе Заявитель указывает, что лекарственный препарат с МНН Золедроновая кислота указан под торговой маркой конкретного производителя – «Акласта», препарат с МНН Октреотид – под торговой маркой «Сандостатин». Таким образом, по мнению Заявителя, муниципальный заказчик и уполномоченный орган на этапе формирования документации об аукционе исключили всех производителей и поставщиков, готовых поставить аналогичные лекарственные средства под другими торговыми марками.

Также из жалобы ЗАО «Ф-Синтез» следует, что, по мнению Заявителя, в действиях муниципального заказчика и уполномоченного органа усматривается сговор с участниками аукциона, а также создание одному из участников аукциона преимущественных условий участия в аукционе.

В жалобе Заявитель просит обязать заказчика внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме и выделить препараты с МНН Октреотид и Золедроновая кислота в отдельный лот.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя пояснил, что за разъяснениями положений документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения

«Узловская районная больница» (далее - документация об открытом аукционе в электронной форме) ни к заказчику, ни к уполномоченному органу ЗАО «Ф-Синтез» не обращалось. Заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме Реестровый номер торгов № 186-ОАЭФ-020 (номер извещения 0166300015911000094) ЗАО «Ф-Синтез» не подавало.

Представители уполномоченного органа – администрации муниципального образования Узловский район, муниципального заказчика – МУЗ «Узловская районная больница», присутствовавшие на заседании Комиссии, не согласились с доводами Заявителя, изложенными в жалобе, в удовлетворении заявленных им требований просили отказать, представили письменные пояснения.

Изучив представленные муниципальным заказчиком и уполномоченным органом в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, выслушав объяснения сторон, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки данного размещения заказа по вопросу соблюдения муниципальным заказчиком - МУЗ «Узловская районная больница», уполномоченным органом – администрацией муниципального образования Узловский район при размещении вышеуказанного заказа в форме открытого аукциона в электронной форме требований Закона, Комиссия установила следующее.

Комиссия не рассматривала доводы Заявителя о нарушении муниципальным заказчиком и уполномоченным органом статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», изложенные в жалобе ЗАО «Ф-Синтез» от 19.07.2011 года исх. № 202/2011, так как рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

Извещение и документация об открытом аукционе в электронной форме размещены 27.06.2011 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Согласно извещению, начальная (максимальная) цена муниципального контракта составляет 12 429 933, 33 руб.

Изучив извещение и документацию об открытом аукционе в электронной форме, Комиссия установила следующее.

В извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме предусмотрено, что предметом данного открытого аукциона в электронной форме (муниципального контракта) является поставка средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница».

Согласно указанному извещению, к предмету данного открытого аукциона в электронной форме муниципальным заказчиком и уполномоченным органом отнесены лекарственные препараты, относящиеся в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОК 004-93, утв. постановлением Госстандарта РФ от 6 августа 1993 г. № 17) (далее – ОКДП) к следующим кодам ОКДП:

2423245 Средства желчегонные;

2423250 Средства, влияющие на процессы обмена;

2423260 Препараты синтетические гормональные (гормоны синтетические);

2423560 Органотерапевтические препараты (органопрепараты);

2423635 Средства желчегонные;

2423650 Средства, влияющие на процесс обмена, и кровезаменители.

В части III «Техническая часть» документации об аукционе в электронной форме муниципальным заказчиком, уполномоченным органом установлено, что к поставке предполагается 101 позиция лекарственных средств согласно предмету муниципального контракта: поставка средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница».

Согласно приказу Министерства экономического развития РФ № 601 от 01.12.2010 года «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» (далее – Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков), указанные лекарственные средства, необходимые к поставке согласно предмету данного открытого аукциона в электронной форме, относятся к группе 52 «Средства, влияющие на процессы обмена, препараты гормональные», коды ОКДП: 2423245, 2423250, 2423260, 2423560, 2423635, 2423650 (кроме 2423656).

Заявитель в составе жалобы каких-либо доказательств, подтверждающих наличие различного фармакологического свойства и назначения лекарственных средств, включенных в один лот данного открытого аукциона в электронной форме, не представил. Также не были представлены доказательства, подтверждающие данный довод жалобы ЗАО «Ф-Синтез», и на заседании Комиссии.

При таких обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу, что муниципальным заказчиком, уполномоченным органом при формировании лота на поставку средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница» соблюдены требования Закона.

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

В силу части 3 статьи 34 Закона, документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Частью 3.1. статьи 34 Закона 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.

Изучив документацию об открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0166300015911000094), Комиссия установила, что данная документация об открытом аукционе содержит, в том числе, торговое наименование и характеристики лекарственных средств.

Доказательств того, что документация об аукционе в электронной форме содержит указание на товарные знаки, 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, влекущие за собой ограничение количества участников размещения заказа, на заседании Комиссии Заявителем представлено не было.

Довод жалобы Заявителя о том, что уполномоченный орган, муниципальный заказчик при формировании лота не учитывали разъяснения, приведенные в совместном письме Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 года «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» далее - Совместное письмо Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 года) не состоятелен в связи со следующим.

Совместное письмо Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 года, носящее рекомендательный характер, разъясняет порядок размещения заказов в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан, а предметом данного открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственных средств для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница», предназначенных для использования при оказании стационарной медицинской помощи.

Требование о выделении муниципальным заказчиком, уполномоченным органом препаратов с МНН Октреотид и Золедроновая кислота в отдельный лот неосновательно по следующим основаниям.

Частью 2.1 статьи 10 Закона предусмотрено, что при 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. Участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт.

Решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями Закона размещении заказов.

По смыслу приведенных правовых норм, при размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного выделения отдельных лотов, правом выставления предмета торгов единым лотом, а также правом определения его содержания.

Кроме того, положениями Федерального закона от 12 апреля 2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» не предусмотрены ограничения производителей лекарственных средств на продажу лекарственных препаратов других производителей.

Тот факт, что ЗАО «Ф-Синтез» не производит иные лекарственные средства, необходимые к поставке согласно предмету данного открытого аукциона в электронной форме, по мнению Комиссии, не может свидетельствовать об ограничении конкуренции и устранении от участия в данном открытом аукционе производителей лекарственных средств.

В связи с тем, что из материалов, представленных на рассмотрение Комиссии, невозможно сделать вывод о сговоре муниципального заказчика, уполномоченного органа с участниками аукциона, а также о создании одному из участников аукциона преимущественных условий участия в аукционе, а Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих данный факт, Комиссия признала указанный довод жалобы ЗАО «Ф-Синтез» необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 17, 60 Закона и Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Ф-Синтез» от 19.07.2011 года исх. № 202/2011 (вх. № 3491 от 20.07.2011 года) на действия уполномоченного органа – администрации муниципального образования Узловский район, муниципального заказчика – МУЗ «Узловская районная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку средств, влияющих на процессы обмена для муниципального учреждения здравоохранения «Узловская районная больница» Реестровый номер торгов № 186-ОАЭФ-020 (номер извещения 0166300015911000094) необоснованной.

**Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 60 Закона.**