

9 января 2013 г.

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере размещения заказов в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела органов власти Удмуртского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля размещения государственного заказа; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа; <...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа (отсутствует); <...> - специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа (отсутствует), кворум соблюден,

в присутствии:

представителей муниципального заказчика – МБУЗ «Балезинская центральная районная больница» (далее – Заказчик, ЦРБ) <...> (доверенность от 09.01.2013г. № 001), <...> (доверенность от 09.01.2013г. № 002), <...>. (доверенность от 09.01.2013г. № 003);

заявитель направил ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя ООО «ПротексФарм» (вх. от 28.12.2012г. № 11272э).

рассмотрев жалобу ООО «ПротексФарм» (далее – Заявитель, ООО) на действия муниципального заказчика – МБУЗ «Балезинская центральная районная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку лекарственных средств группы № 56 (далее по тексту – Аукцион) (уникальный номер закупки - 0313300086912000082), 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, Закон), 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 поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России 24.07.2012г. № 498 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

25.12.2012 года ООО «ПротексФарм» обжаловало действия Заказчика в части включения в один лот лекарственных средств по двум из которых, исходя из совокупности указанных характеристик, зарегистрировано только одно торговое наименование одного производителя, а именно, лекарственный препарат МНН «Цефокситин» (1,0 в/в, в/м, активное вещество: цефокситина натриевая соль; лекарственная форма: стерильный апирогенный порошок для приготовления раствора для внутримышечного и внутривенного введения; растворяется в воде для инъекций, 0,5% и 1% р-р лидокаина, совместим с 0,9% р-ром натрия хлорида, 5% р-ром декстрозы (глюкозы). Форма выпуска: 1,0 г. цефокситина натриевой соли; форма фасовки – прозрачные флаконы объемом 10 мл, снабжены герметично закупоренной ультрачистой стерильной пробкой из резиновой смеси, обжатой колпачком комбинированным алюминиевым с предохранительной пластмассовой

крышкой, маркированы прозрачной этикеткой, обеспечивающей визуальный контроль за разведением и дозированием,, с указанием названия, состава, номера серии и срока годности. Один флакон с препаратом вместе с инструкцией по применению помещен в пачку из картона. Условия хранения: Список Б. В сухом, защищенном от света месте, при температуре не выше +25С), лекарственный препарат МНН Фосфомицин (1,0, в/в, активное вещество: фосфомицина натриевая соль; лекарственная форма: стерильный апирогенный порошок для приготовления раствора для внутривенного введения; применяется без ограничений во всех возрастных группах, начиная с периода новорожденности, а также с «осторожностью» у беременных. Для приготовления в/в инъекций растворяют в воде для инъекций, совместим с 5% раствором декстрозы, 0,9% раствором натрия хлорида, р-ром Рингера, р-ром Рингера с лактатом. Форма выпуска: 1,0 г фосфомицина (в виде натриевой соли)+янтарная кислота в качестве вспомогательного вещества в прозрачном флаконе объемом 10 мл, укупоренном ультрачистой стерильной резиновой пробкой и обжат колпачком комбинированным алюминиевым с пластмассовой крышкой обеспечивающими стерильность резиновой пробки и контроль первого вскрытия; флакон маркирован прозрачной этикеткой, обеспечивающей визуальный контроль за разведением и дозированием, с указанием названия, состава, номера серии и срока годности; флакон с инструкцией по применению помещен в индивидуальную картонную пачку со штрих-кодом с указанием названия, состава, номера серии и срока годности. Условия хранения: при комнатной температуре +250С).

По мнению Заявителя, лекарственный препарат с МНН «Цефокситин» с указанными характеристиками имеет одно торговое наименование – «Анаэроцеф» и выпускается одним производителем – ООО «АБОЛмед». Лекарственный препарат с МНН «Фосфомицин» также имеет одно торговое наименование – «Урофосфабол» и выпускается одним производителем – ООО «АБОЛмед». Заявитель в доводах жалобы указывает, что лекарственный препарат с МНН «Цефокситин» имеет еще одно торговое наименование «Цефокситин», производитель – ООО «Компания «ДЕКО», лекарственный препарат с МНН «Фосфомицин» имеет еще одно торговое наименование – «Фосфомицин», производитель – ОАО «Красфарма», однако данные препараты не выпускаются, о чем свидетельствует отсутствие деклараций о соответствии в единой базе Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. Размещение заказа с указанием характеристик, совокупность которых соответствует товару одного производителя, по мнению Заявителя, противоречит ч. 1 ст. 34, п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов. Также Заявитель считает, что включение указанных препаратов в один лот с иными лекарственными средствами противоречит положениям совместного письма Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007г. № 168-АП/Д04/8035-ВС/ИА/2055 «О применении норм Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и влечет ограничение количества участников размещения заказа.

Представители Заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились. Представитель Заказчика <...> пояснил, что согласно положениям Закона о размещении заказов Заказчик самостоятельно исходя из своей потребности в товарах разрабатывает и утверждает документацию об аукционе, предъявляет требования к качеству, техническим характеристикам товаров, требования к их безопасности, функциональным свойствам (потребительским качествам). При этом Закон о размещении заказов не ограничивает заказчика в объеме изложения предмета закупки. ЦРБ многопрофильная больница, в которой проводится лечение

пациентам различных категорий, в том числе беременным женщинам и детям до 12 лет, пациентам с нарушением функций печени и почек, закупка лекарственных препаратов с характеристиками, указанными в документации об Аукционе необходима Заказчику для предупреждения нежелательных лекарственных реакций и неэффективности терапии. Кроме того, представитель Заказчика пояснил, что ссылка на совместное письмо Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007г. № 168-АП/Д04/8035-ВС/ИА/2055 «О применении норм Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» необоснованна, так как решением ВАС РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12 данное письмо признано недействующим в части положений относительно требований по формированию лотов на поставку лекарственных средств по программе дополнительного лекарственного обеспечения в 2008 году. Также <...> указал на наличие в Государственном реестре лекарственных средств соответствия МНН «Цефокситин», МНН «Фосфомицин» более чем одного торгового наименования.

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, осуществив в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

21.12.2012 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) Заказчиком размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку лекарственных средств группы № 56. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере – 1 439 000,00 рублей.

На день приостановления размещения заказа Заказчику поступило 2 заявки от участников размещения заказа.

1. Согласно положениям части 2.1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в случае, если предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственных средств, в документации об открытом аукционе в электронной форме должно содержаться указание их международных непатентованных наименований или при отсутствии таких наименований химических, группировочных наименований лекарственных средств, за исключением случая, предусмотренного частью 2.2 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться (пункт 1 часть 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов).

Не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая

наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена Законом о размещении заказов (часть 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов).

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 (часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов).

Указанные положения Закона содержат исчерпывающий перечень запретов к содержанию документации об аукционе.

Специфика каждого заказа определяет необходимые требования к товару, работам, услугам, правомочия на их установление Законом о размещении заказов предоставлены заказчику.

В связи с объективными причинами, в целях обеспечения потребностей (нужд), Заказчиком могут быть установлены более детальные требования, характеристики к товару, работам, услугам.

В документации об Аукционе в соответствии с частью 2.1, подпунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов Заказчиком указаны международные непатентованные наименования лекарственных средств, лекарственная форма, дозировка, форма выпуска, требования к упаковке, условия хранения.

Материалами дела, пояснениями лиц установлено наличие обоснованной потребности Заказчика в лекарственных препаратах с указанными характеристиками. Данные лекарственные средства применяются, в том числе, для лечения беременных женщин, детей до 12 лет, пациентов с нарушением функций печени и почек.

Установление Заказчиком любых параметров, характеристик, требований к товару, работам, услугам может повлечь невозможность принять участие того или иного юридического, физического лица в размещении заказа, ограничить число участников размещения заказа, поскольку не все поставщики (исполнители) имеют возможность поставить товар, выполнить работу, оказать услугу, соответствующей всем условиям документации.

Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям Заказчика не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении Заказчиком числа участников Аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 58 Закон о размещении заказов участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Заявителем не представлено каких-либо доказательств того, что указанные Заказчиком в документации об Аукционе характеристики являются уникальными, присущи лишь одному производителю, запатентованы таким производителем и не встречаются в совокупности у других производителей, а также того, что установленные характеристики создали одному участнику размещения заказа

преимущество перед другими, либо являются непреодолимыми для потенциальных участников размещения заказа.

В документации об Аукционе Заказчиком перечислены необходимые в соответствии с его потребностями лекарственные средства по их международным непатентованным наименованиям, спецификация не содержит указания на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Согласно данным Государственного реестра лекарственных средств международному непатентованному наименованию «Цефокситин» соответствуют два торговых наименования: «Анаэроцеф», производитель ООО «АБОЛмед», г. Новосибирск, Р N003297/01, «Цефокситин», производитель ООО «Компания «ДЕКО», г. Москва ЛП-000907. Международному непатентованному наименованию «Фосфомицин» соответствуют два торговых наименования: «Урофосфабол», производитель ООО «АБОЛмед», г. Новосибирск, Р N003299/02, «Фосфомицин», производитель ОАО «Красфарма», г. Красноярск ЛСР-006004/10.

Довод Заявителя о том, что производителями ОАО «Красфарма», ООО «Компания «ДЕКО» указанные лекарственные препараты не выпускаются не является обоснованным, так как ООО «ПротексФарм» не представило документального подтверждения данного довода, при этом лекарственные препараты «Фосфомицин», «Цефокситин» зарегистрированы в Государственном реестре лекарственных средств без каких-либо уведомлений об отсутствии данного лекарственного препарата в производстве. Кроме того, Заказчиком предоставлены первые части заявок, поступивших от участников Аукциона, одним из участников Аукциона в поданной заявке предложены к поставке лекарственные препараты с торговыми наименованиями «Цефокситин», «Фосфомицин», что свидетельствует о том, что поставка данных препаратов возможна.

2. Документация об аукционе содержит раздел III «Техническая часть», в которой перечислены лекарственные препараты, относящиеся к одной группе – препараты для лечения инфекционных заболеваний и не содержит лекарственных средств, имеющих одно торговое наименование, в связи с чем, объединение их в один лот не противоречит законодательству о размещении заказов.

Кроме того, решением ВАС РФ от 09.07.2012г. № ВАС-6122/12 письмо Минэкономразвития России, Минздравсоцразвития России, ФАС России от 31.10.2007г. № 168-АП/Д04/8035-ВС/ИА/2055 «О применении норм Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» признано недействующим относительно требований по формированию лотов на поставку лекарственных средств.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

В результате проведения внеплановой проверки Комиссией Удмуртского УФАС России были выявлены следующие нарушения Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 6.1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об Аукционе должна содержать обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в соответствии с положениями статьи 19.1 Закона о размещении заказов.

Согласно положениям частей 2,3 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта

(цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания. Размещение на официальном сайте конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе документации об открытом аукционе в электронной форме), извещения о проведении запроса котировок, в которых указываются обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) и иная предусмотренная частью 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов информация, признается добросовестным исполнением требований статьи 19.1 Закона о размещении заказов.

В документации об Аукционе Заказчика не содержится обоснования начальной (максимальной) цены контракта, что противоречит положениям Закона о размещении заказов. На заседании Комиссии представитель Заказчика Романов В.В. подтвердил отсутствие обоснования начальной (максимальной) цены контракта в документации об Аукционе.

На основании изложенного и, руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012г. № 498, Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПротексФарм» на действия муниципального заказчика – МБУЗ «Балезинская центральная районная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку лекарственных средств группы № 56 необоснованной.

2. Признать муниципального заказчика – МБУЗ «Балезинская центральная районная больница» нарушившим пункт 6.1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

3. Передать уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица муниципального заказчика – МБУЗ «Балезинская центральная районная больница». Настоящее решение может быть обжаловано в суд, арбитражный суд в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель Комиссии:

\_\_\_\_\_ <...>

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>