

РЕШЕНИЕ

по делу № 81/57-2011 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. № 203/2011 (вх. № 3490 от 20.07.2011 года) на действия уполномоченного органа – администрации муниципального образования г. Новомосковск, муниципального заказчика – МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (номер извещения 0166300020611000273), 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 г. Новомосковск (доверенность от 22.07.2011 года № 52/19-01-15);

< --- > – члена аукционной комиссии уполномоченного органа по размещению муниципального заказа на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (доверенность от 22.07.2011 года № 53/19-01-15, приложение к постановлению администрации муниципального образования город Новомосковск от 16.06.2011 года № 1361 «О размещении заказа на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница»);

< --- > – представителя муниципального заказчика - МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» (доверенность от 27.07.2011 года № 1657);

< --- > – 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. № 203/2011 на действия уполномоченного органа – администрации муниципального образования г. Новомосковск, муниципального заказчика – МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (номер извещения 0166300020611000273) (далее - открытый аукцион в электронной форме).

По мнению Заявителя, администрация муниципального образования г. Новомосковск (далее – уполномоченный орган), МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» (далее – муниципальный заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме (номер извещения 0166300020611000273) включили в один лот не связанные между собой по своим фармакологическим свойствам и не имеющие отношения к гормональным препаратам лекарственные препараты.

ЗАО «Ф-Синтез» является отечественной фармацевтической компанией.

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, лишено возможности участвовать в данном аукционе, поскольку в один лот с лекарственными препаратами с МНН Октреотид 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, часть из которых не имеет отношения к гормональным препаратам, 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 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.

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 препарат с МНН Октреотид в отдельный лот.

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

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме, предметом аукциона является поставка гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница». Однако, большая часть лекарственных средств, необходимых к поставке, например, такие лекарственные средства, как Алтеплаза («Актилизе») (п. 3), Актовегин («Актовегин») (п. 4,5,6), Алфлутоп («Алфлутоп») (п.9), Гидроталцит+Магния гидроксид («Гастал») (п. 20), предусмотренные к поставке в рамках данного открытого аукциона, содержащиеся в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и в части II «Техническая часть» документации об открытом аукционе в электронной форме, не относятся к гормональным препаратам.

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 гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая 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 (номер извещения 0166300020611000273) ЗАО «Ф-Синтез» не подавало.

Представители уполномоченного органа – администрации муниципального образования г. Новомосковск, муниципального заказчика – МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница», присутствовавшие на заседании Комиссии, не согласились с доводами Заявителя, изложенными в жалобе, в удовлетворении

заявленных им требований просили отказать, представили письменные пояснения.

В ходе заседания Комиссии представители аукционной комиссии уполномоченного органа по размещению муниципального заказа на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница», заказчика и уполномоченного органа также пояснили, что по состоянию на 27.07.2011 года размещение заказа в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (номер извещения 0166300020611000273) находится на стадии рассмотрения первых частей заявок на участие в данном аукционе. Протокол рассмотрения заявок на участие в данном открытом аукционе в электронной форме еще не оформлялся аукционной комиссией и не направлялся уполномоченным органом оператору электронной площадки.

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 по вопросу соблюдения муниципальным заказчиком - МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница», уполномоченным органом – администрацией муниципального образования г. Новомосковск 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. № 203/2011, так как рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

Извещение и документация об открытом аукционе в электронной форме размещены 24.06.2011 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.

Согласно извещению, начальная (максимальная) цена муниципального контракта составляет 23 290 403,20 руб.

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

В пункте 4 извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме предусмотрено, что предметом данного открытого аукциона в электронной форме (муниципального контракта) является поставка гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница».

Техническое задание, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта составлено и предоставлено для включения в аукционную

документацию об открытом аукционе в электронном виде муниципальным заказчиком - МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница», документация об открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0166300020611000273) утверждена 23.06.2011 года уполномоченным органом – администрацией муниципального образования г. Новомосковск. В части II «Техническая часть» документации об открытом аукционе в электронной форме муниципальным заказчиком, уполномоченным органом установлено, что к поставке предлагается 141 позиция лекарственных средств согласно предмету муниципального контракта: поставка гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница».

Гормональные препараты, являющиеся предметом поставки по данному размещению заказа, 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) относятся к группе 52 «Средства, влияющие на процессы обмена, препараты гормональные», 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) код классификации 2423260 – 2423267 (группа Препараты синтетические гормональные (гормоны синтетические), 2423355 (группа Препараты гормональные прочие).

В части II «Техническая часть» документации об открытом аукционе в электронной форме предусмотрено, что к поставке необходимы, в том числе, следующие лекарственные средства:

- пункт 3. Алтеплаза («Актилизе» или эквивалент) код классификации ОКДП 2423253 «Средства, тормозящие свертывание крови (средства антикоагуляционные, фибринолитические», относится к средствам, влияющим на процессы обмена;

- пункты 4,5,6. Актовегин («Актовегин» или эквивалент) код классификации ОКДП 2423567 «Препараты из крови, селезенки и головного мозга животных», относится к органотерапевтическим препаратам (органопрепараты);

- пункт 20. Гидроталцит+Магния гидроксид («Гастал» или эквивалент) код классификации ОКДП 2423258 «Препараты прочие», относится к средствам, влияющим на процессы обмена;

- пункт 9. Алфлутоп («Алфлутоп» или эквивалент) код классификации ОКДП 2423654 «Средства, влияющие на процесс обмена, прочие», относится к средствам, влияющим на процесс обмена, и кровезаменителям.

В соответствии с предметом данного размещения заказа, потребность муниципального заказчика заключается в поставке гормональных препаратов.

В тоже время, в состав лота по ряду позиций Технического задания муниципальным заказчиком, уполномоченным органом включены лекарственные средства, не являющиеся гормональными препаратами, например, средства, влияющие на процессы обмена, органотерапевтические препараты (органопрепараты), кровезаменители, и, следовательно, не относящиеся к

предмету данного размещения заказа.

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 2 статьи 34 Закона, 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.

Таким образом, в нарушение части 1 статьи 41.6, части 2 статьи 34 Закона в документацию об аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» включены требования к качеству, техническим характеристикам, требования к безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) лекарственных средств, не связанные с предметом данного открытого аукциона в электронной форме – поставкой гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница», следовательно, не обусловленные потребностью муниципального заказчика в поставке гормональных препаратов.

Таким образом, жалоба Заявителя обоснованна в части объединения муниципальным заказчиком, уполномоченным органом в один лот различных по назначению препаратов, часть из которых не имеет отношения к гормональным препаратам (предмету торгов). Вышеуказанные действия заказчика, уполномоченного органа могут привести к неэффективному использованию средств источника финансирования данного заказа (фонд ОМС).

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 (гормональных препаратов) для

нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница», предназначенных для использования при оказании стационарной медицинской помощи.

Требование о выделении муниципальным заказчиком, уполномоченным органом препарата с МНН Октреотид 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:

1. Признать жалобу ЗАО «Ф-Синтез» от 19.07.2011 года исх. № 203/2011 (вх. № 3490 от 20.07.2011 года) на действия уполномоченного органа – администрации

муниципального образования г. Новомосковск, муниципального заказчика – МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (номер извещения 0166300020611000273) частично обоснованной.

2. В результате проведения Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки данного размещения заказа признать уполномоченный орган – администрацию муниципального образования г. Новомосковск - нарушившим часть 2 статьи 34, часть 1 статьи 41.6 Закона.

3. В результате проведения Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки данного размещения заказа признать муниципального заказчика - МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» - нарушившим часть 2 статьи 34, часть 1 статьи 41.6 Закона.

4. На основании пункта 1 части 9 статьи 17 Закона выдать уполномоченному органу – администрации муниципального образования г. Новомосковск - обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона путем аннулирования торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (номер извещения 0166300020611000273).

5. На основании пункта 1 части 9 статьи 17 Закона выдать муниципальному заказчику - МУЗ «Новомосковская городская клиническая больница» - обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона путем аннулирования торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку гормональных препаратов для нужд муниципального учреждения здравоохранения «Новомосковская городская клиническая больница» (номер извещения 0166300020611000273).

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