

Решение № 03-10.1/212-2013

о признании жалобы обоснованной

17 июля 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Медицинская компания «Фармэкс» (далее – заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» (далее – заказчик, БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных препаратов, влияющих на центральную нервную систему (извещение № 0352200032613000194) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителей заказчика – <...>, начальника отдела размещения государственных закупок (доверенность от 16.07.2013), <...> (без доверенности);

в отсутствие представителей заявителя, заявившего устное ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя на положения документации об открытом аукционе (вх. № 6566 от 10.07.2013).

Заявитель полагает, что положения документации об открытом аукционе противоречат нормам части 2.2 статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов») и пункта 2 Постановления Правительства РФ от 06.04.2013 № 301, поскольку начальная (максимальная) цена гражданско-правового договора превышает предельное значение в размере 1000 рублей и среди 17 наименований закупаемых лекарственных средств указаны лекарственные средства с МНН, в рамках которых отсутствуют аналоги.

В связи с вышеизложенным, Общество просит Комиссию Омского УФАС России признать положения документации об открытом аукционе нарушающими часть 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» и аннулировать открытый аукцион.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4738 от 11.07.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 6934 от 15.07.2013).

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте, следует, что 03.07.2013 на указанном сайте заказчик разместил извещение о проведении открытого аукциона № 0352200032613000194 и документацию об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора 865714,20 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 0352200032613000194/1 от 12.07.2013 на участие в открытом аукционе поступило шесть заявок, одному участнику размещения заказа (заявка № 4) отказано в допуске к участию в открытом аукционе.

Согласно протоколу проведения открытого аукциона от 15.07.2013 в аукционе участвовало три участника размещения заказа, минимальное ценовое предложение (774814,23 руб.) поступило от участника размещения заказа с порядковым номером заявки 3.

3. В результате рассмотрения жалобы ООО «Медицинская компания «Фармэкс», представленных материалов, пояснений представителей заказчика, осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки, Комиссия установила следующее:

3.1. Согласно части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» в случае, если предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, **не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями** или при отсутствии таких наименований с **химическими, группировочными наименованиями при условии**, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает **предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации**, а также лекарственные средства с **международными непатентованными наименованиями** (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и **торговыми наименованиями**.

Во исполнение указанной нормы Федерального закона «О размещении заказов» Правительством Российской Федерации утверждено Постановление от 06.04.2013 № 301 «Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями» (далее - Постановление Правительства Российской Федерации от 06.04.2013 № 301).

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 06.04.2013 № 301, в соответствии с [частью 2.2 статьи 10](#) Федерального закона «О размещении

заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Установить предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями, в размере 1 млн. рублей, а при размещении заказов на поставки лекарственных средств для нужд государственных и муниципальных заказчиков гг. Москвы и Санкт-Петербурга - 5 млн. рублей, за исключением случаев, указанных в [пункте 2](#) настоящего постановления.

2. Установить **предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в размере 1 тыс. рублей, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка** следующих лекарственных средств:

лекарственное средство с международным непатентованным наименованием (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), **в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства;**

наркотическое лекарственное средство;

психотропное лекарственное средство;

радиофармацевтическое лекарственное средство.

В соответствии с требованиями части 2 статьи 34, части 2.1 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» в Приложении № 1 к документации об открытом аукционе (далее – Приложение № 1) заказчик включил 17-ть позиций закупаемых лекарственных препаратов с указанием их **международных непатентованных наименований** (далее – МНН), а также функциональных (потребительских) и качественных характеристик данных препаратов, формы выпуска, единиц измерения и количества.

Заявитель в жалобе указал, что в предмет одного договора (одного лота) включен лекарственный препарат с МНН «N-карбамо-илметил-4-фенил-2-пирролидон» (позиция № 8) и лекарственный препарат с МНН «Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота» (позиция № 15) с такими характеристиками, которым соответствуют препараты только одного торгового наименования (далее – ТН), не имеющий эквивалентов, что, по мнению заявителя, является нарушением части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» и пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 06.04.2013 № 301.

Комиссия установила, что согласно сведениям из Государственного реестра лекарственных средств, размещенного на сайте Минздравсоцразвития России в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://grls.rosminzdrav.ru>

(далее - реестр), в настоящее время на территории Российской Федерации по лекарственному средству с МНН «N-карбамо-илметил-4-фенил-2-пирролидон» (позиция № 8) зарегистрировано только одно торговое наименование «Фенотропил» производства ОАО «Валента Фармацевтика» (Россия).

Аналогичная ситуация по лекарственному препарату с МНН «Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота», с характеристиками, заявленными в позиции № 15 Приложения № 1 зарегистрирован только препарат с торговым наименованием «Цитофлавин» производства Полисан НТФФ ООО (Россия).

Таким образом, Комиссия считает, что в нарушение части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» и пункта 2 Постановления Правительства РФ от 06.04.2013 № 301 заказчик неправомерно включил в предмет одного договора (одного лота) различные лекарственные средства, где наряду с иными препаратами осуществляется поставка лекарственного средства с МНН «N-карбамо-илметил-4-фенил-2-пирролидон» и МНН «Инозин+Никотинамид+Рибофлавин+Янтарная кислота», в рамках которого отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

С учетом вышеуказанных обстоятельств, жалоба ООО «Медицинская компания «Фармэкс» является **обоснованной**.

3.2. Федеральным законом от 07.06.2013 № 114-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», вступившим в силу с 07.06.2013, внесены изменения в Федеральный закон «О размещении заказов», связанные с возможностью расторжения контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта.

В частности, соответствующие изменения внесены в статью 9 Федерального закона «О размещении заказов», при этом глава 1 дополнена статьей 19.2, часть 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» дополнена пунктом 13.

Так, в соответствии с частью 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» **расторжение контракта допускается** по соглашению сторон, по решению суда или **в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским [законодательством](#)**.

Согласно части 1 статьи 19.2 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством при условии, что это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что **документация об открытом аукционе должна содержать сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством**.

Проанализировав положения документации об открытом аукционе, в том числе непосредственно сам проект гражданско-правового договора, в силу части 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, Комиссия установила, что в нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», разработанная и утвержденная заказчиком документация об открытом, не содержит сведений о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Комиссия также отмечает, что нарушения, указанные в подпунктах 3.1 и 3.2 настоящего решения, содержат признаки административного правонарушения ответственность, за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 5 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, пунктами 3.32 и 3.37 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, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Медицинская компания «Фармэкс» на действия БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных препаратов, влияющих на центральную нервную систему (извещение № 0352200032613000194).

2. Признать в действиях БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» нарушение части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» и пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.08.2004 № 409.

Федерации от 06.04.2013 № 301, пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» и его единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы открытого аукциона (извещение № 0352200032613000194) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова», утвердившего документацию об аукционе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/212-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

17 июля 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Медицинская компания «Фармэкс» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» (далее – БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова») при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных препаратов, влияющих на центральную нервную систему (извещение № 0352200032613000194) (далее – открытый аукцион),

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 – Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в действиях БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» нарушение части 2.2 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» и пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 06.04.2013 №

301 «Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями», пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 17.07.2013 № 03-10.1/212-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 указанного Федерального закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» в срок до 30.07.2013:

- отменить все протоколы, составленные в ходе размещения заказа в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных препаратов, влияющих на центральную нервную систему (извещение № 0352200032613000194);
- аннулировать открытый аукцион в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку лекарственных препаратов, влияющих на центральную нервную систему (извещение № 0352200032613000194).

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер»:

- обеспечить возможность исполнения БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» и его единой комиссией действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;
- разблокировать денежные средства участников размещения заказа внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе.

3. БУЗОО «Клиническая психиатрическая больница им. Н.Н. Солодникова» и оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России в срок до 01.08.2013 с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <...>.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа **влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.