

РЕШЕНИЕ № 164-ФАС22-ОВ/12-14

Резолютивная часть решения оглашена 27 января 2015 г.
г. Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 10 февраля 2015 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

С<...>;

Члены Комиссии:

С<...>,

К<...>,

с участием представителей:

от ответчика - КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» Ж<...> (доверенность № 6 от 27.01.2015),

от заявителя ЗАО «РОСТА» представители не явились,

от заинтересованных лиц:

Главного управления Алтайского края в сфере здравоохранения и фармацевтической деятельности – С<...> (доверенность № 04-04/10 от 21.01.2015),

КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края» представители не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрела дело № 164-ФАС22-ОВ/12-14 по жалобе ЗАО «РОСТА» на действия заказчика при проведении аукциона в электронной форме № 0817200000314009615 на поставку лекарственных средств, выразившиеся в установлении в техническом задании аукционной документации положений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступила жалоба закрытого акционерного общества «РОСТА» (вх. № 13566 от 27.11.2014) на действия уполномоченного органа и аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме извещение № 0817200000314009615 (информация о закупке размещена на сайте www.zakupki.gov.ru) на поставку лекарственных средств, выразившиеся в установлении в техническом задании аукционной документации положений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

28.10.2014 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) опубликовано сообщение о проведении закупки № 0817200000314009615 в форме электронного аукциона.

Заказчиком по аукциону являются 104 краевых государственных бюджетных учреждений здравоохранения Алтайского края, закупку осуществляет уполномоченное учреждение КГКУ «Центр государственных закупок Алтайского края».

Дата и время начала подачи заявок 28.10.2014 с 18:00.

Дата и время окончания подачи заявок 13.11.2014 до 15:00.

Объектом закупки является поставка лекарственных препаратов. В разделе V аукционной документации установлено, что в объект закупки входит поставка лекарственных препаратов, которая осуществляется в соответствии со спецификацией. Функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки указаны в техническом задании. В примечании к разделу V аукционной документации указано, что все указания в настоящем разделе на товарные знаки читать со словами «или эквивалент».

В техническом задании по позиции № 3 указано наименование товара (МНН) – «азитромицин», к которому установлены значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка): «порошок для приготовления суспензии для приема внутрь 200 мг / 5 мл, 16,74 г - флаконы полиэтиленовые» и который должен быть поставлен в количестве 2115 флаконов; по позиции № 6 указано наименование товара (МНН) – «азитромицин», к которому установлены значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка): «порошок для приготовления суспензии для приема внутрь 100 мг / 5 мл, 17 г - флаконы темного стекла 50 мл / в комплекте с ложкой дозировочной 2-сторонней и шприцем дозировочным» в количестве 1744 флаконов.

По мнению ЗАО «РОСТА» неизменяемым показателям, установленным к лекарственной форме, дозировке и упаковке товара, соответствует только лекарственные препараты с торговым наименованием «Сумамед» производимые компанией «Плива Хрватска д.о.о.» (Республика Хорватия). Данное обстоятельство, по мнению заявителя, приводит к ограничению круга участников размещения заказа, поскольку заявки участников аукциона, в которых содержались предложения по позициям №№ 3, 6 на поставку лекарственного препарата «азитромицин» в иной дозировке, не были допущены до участия в аукционе.

По факту установления в техническом задании аукционной документации показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка), указывающих на продукцию конкретного производителя управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на основании приказа от 24.12.2014 № 483 (в редакции приказа от 26.01.2015 № 6) в отношении КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 164-ФАС22-ОВ/12-14.

27.01.2015 в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от заявителя (ЗАО «РОСТА») поступило ходатайство об отзыве жалобы (вх. № 44 от 27.01.2015). В соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отзыв жалобы не является основанием для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства

На заседании Комиссии представитель ответчика пояснила, что при составлении технического задания заказчики исходили из имеющихся потребностей в обеспечении лекарственными препаратами с указанными характеристиками, что не запрещено Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Ответчиком также предоставлена информация о лекарственных препаратах (их торговых наименованиях и производителях), которые, по его мнению, соответствуют требованиям, установленным в техническом задании. К таким препаратам относятся: «Азитрокс» (ОАО «Фармастандарт-Лексредства», Россия), «Сумамед», «Сумамед форте» («Плива Хрватска д.о.о.», Республика Хорватия), «Хемомицин» («Хемофарм А.Д.», Сербия), «Экомед» (ОАО «АВВА РУС», Россия) в разных дозировках.

Из ранее данных пояснений Главного управления Алтайского края по здравоохранению и фармацевтической деятельности следует что, включение в закупку на поставку лекарственного препарата «азитромицин» в различных дозировках обусловлено необходимостью обеспечения лечебного процесса в медицинских организациях. При этом Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит ограничений для заказчика, связанных с включением в техническое задание требований к объекту закупки, которые для заказчика являются значимыми. Закупка должна обеспечивать конкуренцию между участниками закупки, а не обеспечение конкуренции между товарами. Поставщиком медицинских препаратов может выступить любое физическое или юридическое лицо, имеющее лицензию на соответствующий вид деятельности, готовое поставить продукцию, отвечающую требованиям документации.

Изучив обстоятельства дела, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в виду следующего.

Согласно части 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений (часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» определено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться (часть 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).

Следовательно, 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, установленные в документации о торгах, не должны приводить к ограничению количества участников размещения заказа.

Установление требования (совокупности требований) к товару приводит к ограничению количества участников размещения заказа, в случае если такие требования указывают на единственного производителя, конкретный товар и установленные требования к лекарственным средствам (препаратам) не обусловлены объективными потребностями заказчика.

В соответствии с пунктом 2.9. Положения об организации совместных аукционов и конкурсов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для медицинских организаций Алтайского края (утв. Приказом Главного управления Алтайского края по здравоохранению и фармацевтической деятельности от 10.07.2014 N 587 «Об организации проведения совместных аукционов и конкурсов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для медицинских организаций Алтайского края») КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» в соответствии со сводной заявкой проводит согласование аукционной (конкурсной) документации с подписанием электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчиков на основании Соглашения.

Установленные в техническом задании аукционной документации значения показателей для лекарственного препарата «азитромицин» в виде порошка для приготовления суспензии для приема внутрь 200 мг / 5 мл, 16,74 г во флаконах полиэтиленовых по позиции № 3, и порошка для приготовления суспензии для приема внутрь 100 мг / 5 мл, 17 г во флаконах темного стекла 50 мл / в комплекте с ложкой дозировочной 2-сторонней и шприцем дозировочным по позиции № 6, которые не могут изменяться участником при подаче заявки (лекарственная форма, дозировка, упаковка) согласно данным из Государственного реестра лекарственных средств указывали на единственного производителя лекарственного препарата: «Плива Хрватска д.о.о.» - Республика Хорватия. Указанные в пояснениях ответчика лекарственные препараты иных производителей, не соответствуют заявленным в техническом задании дозировкам и упаковке, что послужило основанием для принятия аукционной комиссией решения об отказе в допуске к участию в аукционе ряда заявок, предлагавших лекарственные препараты в указанных дозировках. Как следствие, установленные в аукционной документации требования к поставке «азитромицина», привели к возможности поставки лекарственного препарата конкретного производителя.

На основании изложенного, действия КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края», выразившиеся в утверждении аукционной документации при проведении закупки № 0817200000314009615 на поставку лекарственных средств, в которой требований к характеристикам лекарственных препаратов указывают на единственного производителя лекарственного препарата, нарушают положения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2014 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с тем, что по результатам аукциона были заключены контракты с единственным участником аукциона ЗАО «Р-Фарм», выдача предписания является нецелесообразной.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать КГКУЗ «Центр государственного заказа в сфере здравоохранения Алтайского края» нарушившим часть 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», по факту утверждения Документации об электронном аукционе «поставка лекарственных средств», положения которой приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии

С<...>

Члены Комиссии

С<...>

К<...>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.