



07.03.10 30 О. М. Мисир Д.И
Иркутск - 18.1. О. Мисир
Милослав О.В.

Иркутский фармацевтический комбинат

ФАРМАСИНТЕЗ

Открытое Акционерное Общество

Joint Stock Company

Росси́я, 664007, г. Иркутск, ул. Красногвардейская, 23, офис 3
Почтовый адрес: 664040, г. Иркутск, яля 17
Телефон: (3952) 550 355, 550 320, 538 503 факс: 550 325
e-mail: info@pharmasyntez.com

Russia, 664007, Irkutsk, str. Krasnogvardeyskaya, 23, office 3
Postal address: 664040, Irkutsk, box No 17
Tel: (3952) 550 355, 550 320, 538 503 fax: 550 325
www.pharmasyntez.com

Исх. № 0132 от 22.02.2012 г.

В Управление Федеральной антимонопольной
службы России по Псковской области

Заявитель: ОАО «Фармасинтез»

Адрес: 664007, г. Иркутск, ул. Красногвардейская, 23
офис 3

Государственный орган, действия которого
обжалуются (государственный заказчик):

Государственный комитет Псковской области по
здравоохранению и фармации

Адрес: 180001, г. Псков, ул. Некрасова, 23

Уполномоченный орган: Государственный комитет
Псковской области по организации государственных
закупок

Адрес: 180001, г. Псков, ул. Некрасова, 23

Оператор электронной площадки: ЗАО «Сбербанк-
Автоматизированная система торгов» (ЗАО
«Сбербанк-АСТ»)

Адрес: 109028, г. Москва, Хохловский пер. д. 10,
стр. 3

ЖАЛОБА

на положения аукционной документации

14.02.2012 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0157200000312000073 о проведении открытого аукциона в электронной форме на размещение заказа на право заключить государственный контракт (договор) на поставку лекарственных препаратов для государственных бюджетных учреждений здравоохранения (идентификационный номер: 072-А-ГЗ) (далее – Аукцион), проводимым государственным заказчиком – Государственным комитетом Псковской области по здравоохранению и фармации (далее – Государственный заказчик).

Управление Федеральной
антимонопольной службы
по Псковской области
Вх. № 34/022/3
24.02.12

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 152 011 600 рублей. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 06.03.2012 года. Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в Аукционе 13.03.2012 года. Дата проведения Аукциона 16.03.2012 года.

Совместно с извещением о проведении Аукциона на официальном сайте были опубликованы аукционная документация и проект государственного контракта.

Считаю, что положения аукционной документации не соответствуют требованиям положений ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 года № 94-ФЗ и ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ, что состоит в следующем:

1. В извещении о проведении Аукциона указывается следующая классификация товаров, подлежащих поставке (далее в совокупности – Товар): 2423000 Фармацевтические препараты, медицинские химические вещества и лекарственные растительные продукты (приведена в соответствии с «ОК 004-93. Общероссийский классификатор видов экономической деятельности, продукции и услуг», утвержденным Постановлением Госстандарта РФ от 06.08.1993 года № 17).

В приложении № 1 к техническому заданию аукционной документации (далее – Техническое задание) содержится спецификация по номенклатуре и количеству Товара, которая включает 1980 наименований Товара. Указанные товары объединены в один лот Аукциона.

В соответствии с положениями пункта 1 статьи 4 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» от 12.04.2010 года № 61-ФЗ лекарственные средства – вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся **фармацевтические субстанции и лекарственные препараты.**

Лекарственные препараты подразделяются на такие разновидности как иммунобиологические лекарственные препараты, лекарственные растительные препараты (соответственно пункты 7 и 14 статьи 4 ФЗ «Об обращении лекарственных средств»).

При этом среди указанных в Техническом задании наименований Товара имеются лекарственные препараты, которые не связаны между собой, ни по своему технологическому назначению, ни по своему фармакологическому действию и терапевтическому эффекту, находящиеся в разных фармакологических группах.

Например, в Техническое задание внесены лекарственные препараты, имеющие следующее фармакологическое действие и включенные в следующие фармакологические группы:

- предназначенные для лечения туберкулеза (Изониазид, Офлоксацин, Этамбутол и другие);

- предназначенные для лечения (профилактики) заболеваний желудочно-кишечного тракта (в том числе противоязвенные, антациды) (Омепразол, Алгелдрат + Магния гидроксид (Маалокс), Алгелдрат + Магния гидроксид + Бензокаин (Алмагель А) и другие);

- предназначенные для лечения (профилактики) вирусных заболеваний (противовирусные) (Ацикловир, Метилфенилпирометил-диметиламиноэтил-гидроксибромидол карбоновой кислоты этиловый эфир (Арбидол), Диоксотетрагидрокси-тетрагидронафталин (Оксолин), Интерферон-2 и другие);

- спазмолитические (болеутоляющие) лекарственные препараты (Дротаверин (Но-Шпа), Бендазол (Дебазол), Метамизол натрия+пифенон +фенпивериния бромид (Ревалгин), Нимесулид (Найз) и другие);

- седативные лекарственные препараты (Мяты перечной масло + Фенобарбитал + Этилбромизовалерианат (Корвалол), Пустырника трава (Настойка пустырника), Валерианы лекарственной корневища с корнями (Валериана) и другие.

В Техническое задание включены и иные лекарственные препараты, включенные в противосудорожные, антигипоксические (улучшающие мозговое кровообращение), офтальмологические, антисептические и другие фармакологические группы, а так же вода для инъекций, витамины, растворы для инъекций.

Исходя из положений Технического задания можно заключить, что в один лот Аукциона включены лекарственные препараты, которые:

1. Не связаны между собой технологически, так как имеют различный производственный процесс, химический состав, дозировку и прочие характеристики;

2. Не связаны между собой функционально, так как относятся к различным фармакологическим группам и предназначены для лечения (профилактики) различных по происхождению и протеканию заболеваний, имеют разное фармакологическое действие и, соответственно разные области применения в медицине (фтизиатрия, кардиология, пульмонология, гастроэнтерология, общая терапия, хирургия и травматология, и иные).

Частью 2 статьи 34 Конституции РФ установлено, что не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно положениям части 3 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, запроса котировок путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов запроса котировок.

Исходя из вышеизложенного положения ФЗ «О защите конкуренции», является недопустимым включение в один лот одного аукциона (конкурса) положений о поставках лекарственных препаратов различного фармакологического действия, то есть не связанных между собой ни функционально, ни технологически.

ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не содержит требований к порядку формирования лотов. Вместе с тем, при формировании условий лотов государственный заказчик не должен игнорировать предмет и цели регулирования данного федерального закона, направленные на эффективность использования бюджетных средств и развитие добросовестной конкуренции, а также соблюдать требования вышеуказанной статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20.08.2010 года по делу № А56-75534/2009).

Кроме того, 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 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения» содержится следующее пояснение:

- При формировании лотов на поставку лекарственных средств следует исходить, в том числе, из того, что заказчику следует избегать укрупнения лотов в связи с тем, что любое объединение различных лекарственных средств в один лот потенциально ведет к снижению количества участников торгов.

- Включение в состав одного лота товаров, не связанных между собой технологически и функционально, является нарушением ФЗ «О защите конкуренции», что влечет признание недействительным соответствующего конкурса (аукциона).

- В случае размещения заказа по торговому наименованию (допускается для инсулинов и циклоспоринов), по каждому торговому наименованию следует формировать отдельный лот. При этом в Техническом задании (в составе одного лота Аукциона) имеются лекарственные препараты не имеющие международного непатентованного наименования (МНН), а только торговое наименование (Бактисубтил, Линекс, Офталмоферон и другие).

- Увеличение лотов по номенклатуре товара является не только нарушением ФЗ «О защите конкуренции», но и влечет уменьшение потенциальных участников конкурса (аукциона), устранение от участия в нем производителей и поставщиков. Вышеуказанная номенклатура товаров утверждена Приказом Минэкономразвития РФ от 07.06.2011 года № 273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков».

Номенклатура товаров утверждена для нужд государственных заказчиков на основании и в соответствии с частью 6.1 статьи 10 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». В номенклатуре товаров лекарственные препараты отдельно разделяются по группам, каждая из которых включает в себя лекарственные препараты, включенные в одну фармакологическую группу (препараты для лечения инфекционных заболеваний, антибиотики, витамины и прочие).

Таким образом, государственные заказчики, при формировании лотов, должны учитывать номенклатуру товаров и включать в один лот лекарственные препараты, относящиеся к одной группе по номенклатуре товаров.

Считаю, что включение в один лот Аукциона 1980 наименований лекарственных препаратов, не разделенных в соответствии с номенклатурой товаров, может привести:

во-первых, к устранению от участия в Аукционе непосредственно производителей лекарственных препаратов определенных фармакологических групп, так как один производитель фактически не может производить все 1980 наименований лекарственных средств;

во-вторых, к участию в Аукционе исключительно крупных организаций-поставщиков, занимающихся перепродажей лекарственных препаратов (а не производителей), которые могут осуществить поставку всех 1980 наименований лекарственных препаратов, что вызовет отстранение от участия в Аукционе средних и мелких организаций-поставщиков.

При этом вышеуказанное пояснение дано государственным заказчикам для формирования лотов в 2008 году, однако вышеуказанное письмо Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсопразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 года является действующим и его положения, по аналогии, относятся и к формированию лотов в 2012 году.

Исходя из вышеизложенного считаю, что включение Государственным заказчиком в аукционную документацию 1980 наименований лекарственных препаратов, часть которых технологически и функционально не связана между собой, относящихся к различным фармакологическим группам, не соответствует требованиям части 3 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» и влечет создание угрозы сокращения количества потенциальных участников Аукциона и, соответственно неудовлетворение нужд бюджетных учреждений здравоохранения Псковской области.

2. Заинтересованность Заявителя в подаче настоящей жалобы на положения аукционной документации состоит в следующем:

Заявитель является не только поставщиком, но и производителем большого количества противотуберкулезных лекарственных средств (Пасконат, Изопакс, Изоназид и другие), на которые получены соответствующие регистрационные удостоверения. Кроме того, Заявитель является постоянным участником аукционов на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных препаратов.

Однако Заявитель не является производителем всех указанных в аукционной документации 1980 наименований лекарственных средств. Заявитель так же не имеет

возможности произвести закуп с последующей перепродажей Государственному заказчику всего количества указанных в аукционной документации наименований лекарственных средств в связи с тем, что часть наименований таких лекарственных препаратов не являются теми препаратами, закупки которых производятся ОАО «Фармасинтез» в повседневной предпринимательской деятельности.

В соответствии с пунктом 2.1 статьи 10 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты. Участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный контракт.

При этом, согласно части 1 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. То есть, исходя из сущности вышеуказанного закона и гражданско-правовых отношениях государственный контракт является разновидностью гражданско-правового договора исполнение которого является обязательным для заключивших его сторон.

Таким образом, поставщик обязан исполнить в полном объеме обязательства по государственному контракту, заключенного по итогам аукциона и в отношении товара, подлежащего поставке по определенному лоту.

Исходя из изложенного, включение Государственным заказчиком в один лот Аукциона лекарственных препаратов не связанных между собой технологически и функционально (имеющих различные фармакологические свойства и относящиеся к различным фармакологическим группам) создает препятствия для подачи Заявителем заявки на участие в Аукционе, так как в случае подачи заявки на участие в Аукционе и признания Заявителя победителем Аукциона, Заявитель будет обязан поставить все 1980 наименований лекарственных препаратов, указанных в Техническом задании. При этом отказ Заявителя от заключения соответствующего государственного контракта повлечет включение Заявителя в реестр недобросовестных поставщиков (часть 2 статьи 19 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»).

Следовательно, аукционная документация создает ограничения для участия Заявителя (а так же иных организаций) в Аукционе, не предусмотренные законодательством РФ.

В соответствии с положениями части 2 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах (в том числе в открытых аукционах в электронной форме), запросе котировок.

Согласно положениям подпункта 5.3.9 Постановления Правительства РФ от 30.06.2004 года № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» Федеральная антимонопольная служба России (ФАС России) рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и приостанавливает размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу в случаях и порядке, установленных законодательством Российской Федерации о размещении заказов.

Часть 1 статьи 57 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» определяет общее правило подачи жалобы, рассмотрение которой предусмотрено главой 8 данного федерального закона - паличие нарушения любыми действиями (бездействием) заказчика прав и законных интересов участника размещения заказа.

В соответствии с письмом ФАС РФ от 21.03.2011 года № ИА/9694 «О разъяснении норм 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 о размещении заказов), в части рассмотрения вопроса о принятии жалоб участников размещения заказа к рассмотрению по существу территориальными органами ФАС России» установлено, что положения документации об аукционе, информация о размещаемом заказе, размещенная на официальном сайте в сети «Интернет», порядок направления участнику размещения заказа разъяснений положений документации, порядок представления документации, нарушающие нормы ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» о размещении заказов, могут быть обжалованы в установленном законом порядке **любым лицом**.

Принимая во внимание вышесказанное, на основании положений части 3 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

1. Признать аукционную документацию открытого аукциона в электронной форме (извещение № 0157200000312000073) на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных препаратов для государственных бюджетных учреждений здравоохранения (идентификационный номер: 072-А-ГЗ), проводимого государственным заказчиком – Государственным комитетом Псковской области по здравоохранению и фармации, не соответствующей законодательству Российской Федерации, и выдать предписание об устранении допущенных нарушений путем формирования в аукционной документации лотов на основании функциональной совместимости лекарственных препаратов в пределах одного лота.

2. Приостановить размещение государственного заказа на поставку лекарственных препаратов для государственных бюджетных учреждений здравоохранения (идентификационный номер: 072-А-ГЗ) и проведение соответствующего аукциона в электронной форме до рассмотрения жалобы ОАО «Фармасинтез» по существу.

Приложения:

1. Извещение № 0157200000312000073 о проведении открытого аукциона в электронной форме (копия с официального сайта www.zakupki.gov.ru) – 1 экз.;
2. Информационная карта документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключить государственный контракт (договор) на поставку лекарственных препаратов для государственных бюджетных учреждений здравоохранения (идентификационный номер: 072-А-ГЗ) (копия с официального сайта www.zakupki.gov.ru) – 1 экз.;
3. Техническое задание (копия с официального сайта www.zakupki.gov.ru) – 1 экз.;
4. Проект государственного контракта (копия с официального сайта www.zakupki.gov.ru) – 1 экз.;
5. Решение единственного акционера ОАО «Фармасинтез» № 17 от 04.08.2011 г. (копия) – 1 экз.;
6. Доверенность представителя ОАО «Фармасинтез» (копия) – 1 экз.

Генеральный директор ОАО «Фармасинтез»:



/ О. В. Турчанинова /