

## РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» июня 2011 года

В полном объеме решение изготовлено «27» июня 2011 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: Председателя Комиссии:

Кашеварова А.Б. - заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы;

членов Комиссии:

Нижегородцева Т.В. – начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Федоренко М.В. – заместителя начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Урюкиной Е.В. - заместителя начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Покидовой Е.В. – заместителя начальника отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления;

Гуляевой О.В. – главного специалиста-эксперта отдела здравоохранения и социального развития Управления контроля социальной сферы и торговли,

в присутствии: Шабалдиной И.В. — представителя Департамента здравоохранения города Москвы (доверенность от 14.06.2011 б/н), рассмотрев дело № 1 17/69-11 по признакам нарушения Департаментом здравоохранения города Москвы (127006, г. Москва Оружейный пер., д. 43) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Комиссия, рассмотрев дело № 1 11/98-10 по признакам нарушения ЗАО фирма «Центр Внедрения ПРОТЕК» и ГУП города Москвы «Столичные аптеки» части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, компанией «Эли Лилли Восток С. А.» в лице Московского представительства А/О «Эли Лилли Восток» части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции и проанализировав конкурсную документацию Открытого аукциона на право заключения государственного контракта на обеспечение лечебно-профилактических учреждений города Москвы специфическими лекарственными средствами и медицинскими изделиями в 2008 г. (далее — Открытый аукцион), выявила признаки нарушения Департаментом здравоохранения города Москвы части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Определением от 08.04.2011 №АК/13047 Комиссия определила выделить дело по признакам нарушения Департаментом здравоохранения города Москвы (127006, г. Москва Оружейный пер., д. 43) части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в отдельное производство и присвоить выделенному делу № 1 17/69-11. Изучив и проанализировав материалы дела, в том числе конкурсную документацию Открытого аукциона, Комиссией установлено.

Государственным заказчиком — Департаментом здравоохранения города Москвы - 22 октября 2008 года был проведен Открытый аукцион, реестровый номер торгов № 32-0117371-08.

В соответствии с частью 1 статьи 34 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 № 94-ФЗ) документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Частью 2 статьи 34 Закона № 94-ФЗ определено, что 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.

В соответствии с Разделом VI «Техническая часть документации об аукционе» документации об Открытом аукционе Департаментом здравоохранения города Москвы был сформирован и утвержден перечень лотов Открытого аукциона, установлены требования к качеству и безопасности поставляемых товаров, месту, условиям и срокам (периодам) поставок товаров, а также порядку организации закупки, хранению и отпуску товаров.

Комиссией установлено, что перечень лотов, утвержденный Разделом VI «Техническая часть документации об аукционе» документации об Открытом аукционе, был сформирован по международным непатентованным наименованиям (далее — МНН) с указанием конкретных торговых наименований, количеств и суммы каждого наименования лекарственных препаратов.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что одному МНН может соответствовать несколько торговых наименований лекарственных препаратов.

В ходе рассмотрения дела № 1 17/69-11 ответчиком по делу представлены следующие пояснения.

Департамент здравоохранения города Москвы письмом от 02.06.2011 № 72-12-305 проинформировал Комиссию, что руководителем Департамента здравоохранения города Москвы 10.09.2007 был подписан приказ № 389 «Об обеспечении лекарственными препаратами лечебно-профилактических учреждений Департамента здравоохранения», в котором определена на 2008 год номенклатура дорогостоящих медицинских препаратов для централизованного обеспечения лечебно-профилактических учреждений города Москвы.

Кроме того, в указанном письме Департамент здравоохранения города Москвы сообщил, что лечебно-профилактическими учреждениями города были поданы заявки на специфические лекарственные препараты на основании стандартов лечения в соответствии с потребностью; управлениями фармации и организации медицинской помощи населению совместно с главными специалистами Департамента была подготовлена сводная заявка в разрезе лечебно-профилактических учреждений, в соответствии с объемом выделенного финансирования.

По мнению Департамента здравоохранения города Москвы, указание торговых наименований лекарственных препаратов при формировании лотов Открытого аукциона, соответствовало части 3 статьи 34 Закона № 94-ФЗ, допускающей указание на торговые знаки в случае несовместимости товаров, на которые размещаются другие товарные знаки.

При этом Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 3 статьи 34 Закона № 94-ФЗ документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки

в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Вместе с тем Комиссия считает, что сформировав и утвердив состав лотов Открытого аукциона с указанием конкретных торговых наименований лекарственных препаратов, Департамент здравоохранения города Москвы нарушил требования части 3 статьи 34 Закона № 94-ФЗ в части не сопровождения словами «или эквивалент» торговых наименований лекарственных препаратов, что могло ограничить возможность участия в Открытом аукционе хозяйствующих субъектов и привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на торгах.

Таким образом, доводы Департамента здравоохранения города Москвы, что указание торговых наименований лекарственных препаратов при формировании лотов Открытого аукциона соответствует части 3 статьи 34 Закона № 94-ФЗ, не могут быть приняты Комиссией в качестве обоснования допустимости указания в лотах на товарные знаки.

Одновременно письмом от 02.06.2011 № 72-12-305 Департамент здравоохранения города Москвы пояснил, что поскольку данный аукцион проводился для дополнительной закупки лекарственных препаратов в 2008 году, полагалось целесообразным закупить лекарственные препараты, используемые в практике в соответствии со стандартами лечения, во избежание возможных осложнений, связанных с переменой назначенных ранее лекарственных препаратов.

На заседании Комиссии 14.06.2011 представитель Департамента здравоохранения города Москвы поддержал письменную позицию Департамента здравоохранения города Москвы, представленную в ФАС России письмом от 02.06.2011 № 72-12-305, и одновременно сообщил, что «учитывая практику рассмотрения жалоб антимонопольным органом, Департаментом здравоохранения города Москвы с 01.01.2009 в аукционной документации торговые наименования лекарственных препаратов сопровождалась словами «или эквивалент», а в настоящее время из документации об аукционе торговые наименования исключены вовсе».

При этом представитель Департамента здравоохранения города Москвы признал, что указав при формировании лотов Открытого аукциона торговые наименования лекарственных препаратов, Департамент здравоохранения города Москвы нарушил часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Выслушав объяснения представителя ответчика, исследовав материалы дела, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях Департамента здравоохранения города Москвы нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в техническую документацию Открытого аукциона конкретных торговых наименований лекарственных препаратов, что могло ограничить возможность участия в Открытом аукционе хозяйствующих субъектов и

привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на торгах. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать действия Департамента здравоохранения города Москвы, выразившиеся во включении в техническую документацию Открытого аукциона на право заключения государственного контракта на обеспечение лечебно-профилактических учреждений города Москвы специфическими лекарственными средствами и медицинскими изделиями в 2008 г. конкретных торговых наименований лекарственных препаратов, что могло ограничить возможность участия в указанном аукционе хозяйствующих субъектов и привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на торгах, нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Департаменту здравоохранения города Москвы предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, указанного в пункте 1 резолютивной части настоящего Решения, и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель Комиссии: А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии: Т.В. Нижегородцев

М. В. Федоренко

Е.В. Урюкина

Е.В. Покидова

О.В. Гуляева

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

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

27.06.2011 № АК/24484

**ПРЕДПИСАНИЕ  
по делу № 1 17/69-11**

27 июня 2011 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

Кашеварова А.Б. - заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы;

членов Комиссии:

Нижегородцева Т.В. – начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Федоренко М.В. – заместителя начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Урюкиной Е.В. - заместителя начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Покидовой Е.В. – заместителя начальника отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления;

Гуляевой О.В. – главного специалиста-эксперта отдела здравоохранения и социального развития Управления контроля социальной сферы и торговли, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 27 июня 2011 г. по делу № 1 17/69-11 о нарушении Департаментом здравоохранения города Москвы ( 127006, г. Москва Оружейный пер., д. 43) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Департаменту здравоохранения города Москвы с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во включении в техническую документацию Открытого аукциона на право заключения государственного контракта на обеспечение лечебно-профилактических учреждений города Москвы специфическими лекарственными средствами и медицинскими изделиями в 2008 г. конкретных торговых наименований лекарственных препаратов, что могло ограничить возможность участия в указанном аукционе хозяйствующих субъектов и привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на торгах, и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно:

Департаменту здравоохранения города Москвы при разработке конкурсной документации об аукционе формировать лоты на поставку лекарственных препаратов по международному непатентованному наименованию, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и совместным письмом от 31.10.2007 Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации № 16811-АП/Д04, Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации №8035-ВС, Федеральной антимонопольной службы № ИА/20555 «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в ФАС России (с приложением подтверждающих документов) не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии:

Т.В. Нижегородцев

Е.В. Урюкина

М.В. Федоренко

Е.В. Покидова

О.В. Гуляева

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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