

РЕШЕНИЕ по жалобе № 837-8081-11/4

Резолютивная часть оглашена:

28 ноября 2011 г. г.о.Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (Самарское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Самарского УФАС)

в составе: начальника отдела контроля размещения государственного заказа А.Р.Баженова, ведущего специалиста-эксперта Ж.М.Султангалеевой, ведущего специалиста-эксперта Е.А.Толкачёвой,

рассмотрев жалобу ОАО «ФАРМБОКС» на положения конкурсной документации при проведении открытого конкурса на оказание фармацевтических услуг для Министерства здравоохранения и социального развития Самарской области (многолотовый заказ) (извещение № 01422000001311005445),

в присутствии представителя от Уполномоченного органа – Шугуровой С.В. (доверенность), от Заказчика – Берман И.Я. (доверенность), Симакова А.К. (доверенность), Шумихина А.Е. (доверенность), Егоровой Г.А. (доверенность), от Заявителя – Куликовой Н.А. (доверенность),

в соответствии со статьей 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) и Административным регламентом ФАС 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, утвержденным Приказом Федеральной антимонопольной службы от 14.11.2007 г. № 379 (далее - Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступила жалоба ОАО «ФАРМБОКС» (далее – Заявитель)

на положения конкурсной документации при проведении открытого конкурса на оказание фармацевтических услуг для Министерства здравоохранения и социального развития Самарской области (многолотовый заказ) (извещение № 01422000001311005445, начальная (максимальная) цена контракта по лоту № 1 – 99 000 000 руб., лоту № 2 – 112 000 000 руб., лоту № 3 – 39 059 000 руб.) (далее – Заказчик, Конкурс).

Доводы жалобы ОАО «ФАРМБОКС» сводятся к следующему:

1.Заказчиком неверно выбран способ размещения заказа, поскольку неверно классифицирован код услуг по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКДП), оказание которых является предметом государственных контрактов. Согласно доводам жалобы следовало проводить открытый аукцион в электронной форме, а не конкурс.

2.Заявитель считает, что в Приложении № 1 к техническим заданиям по лоту №1, лоту № 2, лоту № 3 некорректно указаны группы льготополучателей.

3.В приложениях к конкурсной документации установлено требование о наличии у участника размещения заказа специальных автоматизированных программ, обеспечивающих оказание услуги и отвечающих предъявляемым требованиям Заказчика, часть которых не свойственна фармацевтическим организациям и разработка и функционирование которых осуществляется только на региональном уровне.

Заявитель указывает, что вышеуказанные критерии не являются основополагающими в определении победителя торгов и не являются главной целью исполнения государственных контрактов. Разработку специализированных программ целесообразно выделить в предмет отдельных торгов с целью недопущения нарушения ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

4.Конкурсная документация содержит ряд оценочных понятий, в частности в Таблице 4 в пункте «практичность» не указаны критерии оценочного понятия «мгновенный доступ», в пункте «защищенность» не указаны критерии оценочного понятия «беспрепятственность», что, как следует из доводов жалобы, может повлечь субъективную оценку и повлиять на принятие решения о победителе конкурса.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит обязать Заказчика внести изменения в конкурсную документацию.

Представители Заказчика, уполномоченного органа с доводами Заявителя не согласились, просят отказать в удовлетворении жалобы.

Представлены письменные возражения на жалобу ОАО «ФАРМБОКС» (вх.№ 8089-з от 25.11.2011 г.).

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, конкурсную документацию и, в соответствии с ч.5 ст. 17 Закона о размещении заказов, проведя внеплановую проверку размещения заказа, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующему выводу.

28.10.2011 г. на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса на оказание фармацевтических услуг для Министерства здравоохранения и социального развития Самарской области (многолотовый заказ) (извещение № 0142200001311005445):

- лот № 1 – оказание фармацевтической услуги для обеспечения лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и продуктами лечебного питания граждан, имеющих право на бесплатное или льготное лекарственное обеспечение в 2012 году за счет средств бюджета Самарской области (начальная (максимальная) цена контракта 99 000 000 рублей);

- лот № 2 - оказание фармацевтической услуги для обеспечения лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и продуктами лечебного питания для детей-инвалидов граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в 2012 году в соответствии с Федеральным законом от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (начальная (максимальная) цена контракта 112 000 000 рублей);

- лот № 3 – определение организации для оказания в 2012 году фармацевтической услуги по обеспечению граждан больных злокачественными новообразованиями лимфоидной, кроветворной и родственных им тканей, гемофилией, муковисцидозом, гипофизарным нанизмом, болезнью Гоше, рассеянным склерозом, а также после трансплантации органов и (или) тканей лекарственными препаратами, поставляемыми централизованно на территорию Самарской области (начальная (максимальная) цена контракта 39 059 000 рублей).

Согласно ч.3 ст.10 Закона о размещении заказов решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

Заявитель указывает, что Заказчик, неверно классифицировав услуги в соответствии с ОКДП по коду 7499090 «Деятельность коммерческая прочая, не включенная в другие группировки» вместо 5110600 «Услуги по торговле фармацевтической продукцией» (попавшего в аукционный перечень в соответствии с ч.4 ст.10 Закона о размещении заказов), неверно выбрал способ размещения заказа.

Согласно положениям конкурсной документации при оказании услуг, являющихся предметом государственных контрактов, не предусматривается какая-либо торговля лекарственными средствами, поскольку отпуск лекарственных средств осуществляется бесплатно, либо на льготных условиях, а исполнителем контракта

лекарственные средства не приобретаются для последующей реализации.

Согласно ч.4 ст.10 Закона о размещении заказов размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона.

Исходя из предмета конкурса подлежащая оказанию услуга не может сравниваться только по цене. В конкурсной документации также содержится ряд иных критериев оценки.

Вместе с тем, учитывая, что предмет контракта в ОКДП под самостоятельным кодом отсутствует, Заказчик вправе отнести его к коду 7499090, который отсутствует в аукционном перечне.

В подтверждение своей позиции представители Заказчика ссылаются на Определение ВАС РФ от 11.03.2009 г. № 2278/09 по делу № А43-4612/2008-29-48, согласно которому в случае, если предметом контракта является не поставка медицинских препаратов, а оказание комплекса социальных услуг по обеспечению лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и специализированными продуктами лечебного питания населения, размещение государственного заказа возможно путем проведения открытого конкурса.

Согласно ч.2 ст.22 Закона о размещении заказов конкурсная документация 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, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Согласно доводам жалобы Заказчиком неверно указаны группы льготополучателей в приложении № 1 к техническим заданиям по лотам №№ 1, 2, 3.

Указание по лотам № 1, 2, 3 трех категорий льготополучателей представители Заказчика обосновывают тем, что граждане в силу непредвиденных обстоятельств могут перемещаться из одной группы в другую, что должно быть предусмотрено Заказчиком.

Вместе с тем указывают, что лоты формировались исходя из источников финансирования и не противоречат действующему законодательству.

Также Заявитель указывает, что установленное Заказчиком требование о наличии у участника размещения заказа специальных автоматизированных программ, обеспечивающих оказание услуги и отвечающих предъявляемым требованиям Заказчика, часть которых не свойственна фармацевтическим организациям и разработка и функционирование которых осуществляется только на региональном уровне, нарушает положения ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Самарского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов отмечает, что порядок рассмотрения обращений с доводами о нарушениях Закона о защите конкуренции установлен Главой 9 Закона о защите конкуренции, а также Приказом от 25.12.2007 г. № 447 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации».

Что касается довода Заявителя об отсутствии в конкурсной документации критериев оценочных понятий, следует отметить, что в соответствии с ч.1 ст.24 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа вправе направить в письменной форме заказчику, уполномоченному органу запрос о разъяснении положений конкурсной документации.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Заявитель за разъяснениями положений конкурсной документации не обращался.

Руководствуясь частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Самарского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ОАО «ФАРМБОКС» необоснованной.

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