РЕШЕНИЕ
по делу № 12-10-01/307
(извлечение)

12 января 2011 г. г. Кострома

Рассмотрев жалобу ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК» на действия государственного заказчика — Департамента здравоохранения Костромской области при проведении открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на отпуск лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения отдельным категориям граждан и специализированных продуктов питания для детей инвалидов, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) установила:

Согласно представленным материалам 26.11.2010 г. на официальном сайте в сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов "http://www.goszak.kostroma.ru", а также в бюллетене "СП – Нормативные документы" от 26.11.2010 г. размещено извещение о проведении открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на отпуск лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения отдельным категориям граждан и специализированных продуктов питания для детей инвалидов.

Участник размещения заказа - ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК» (далее – заявитель) в своей жалобе обжалует действия государственного заказчика, который, по мнению заявителя, незаконно включил одновременно в один аукцион (лот) поставки лекарственных средств (оптовая торговля) и розничного отпуска лекарственных средств гражданам, что приводит к ограничению конкуренции на торгах. При этом, заявитель полагает, что поставка лекарственных средств, отпуск и учет лекарственных средств технологически и функционально не связаны между собой. Указанное ведет к нарушению статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Также, по мнению заявителя, государственным заказчиком в один лот включены лекарственные средства, которые нельзя объединять на основании совместного письма Министерства экономического развития и торговли РФ № 16811-АП/Д04, Министерства здравоохранения и социального развития РФ № 8035-ВС, ФАС России № ИА/20555 от 31 октября 2007 года «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».

В том числе заявитель полагает, что заказчиком в аукционной документации не указаны требования к отчетам об отпущенных лекарственных средствах и рецептов, принятых на отсроченное обслуживание, в том числе перечень информации, который должен включать в себя включать указанный отчет, требования к информационно-технологическому взаимодействию с аптечными организациями.

Представители государственного заказчика с доводами, указанными в жалобе ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК», не согласны.

В результате рассмотрения жалобы Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее:

1. Документация об аукционе на право заключения государственных контрактов на отпуск лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения отдельным категориям граждан и специализированных продуктов питания для детей

инвалидов утверждена директором департамента здравоохранения Костромской области 17.11.2010 г.
Согласно документации об аукционе и условиям проектов государственных контрактов Исполнитель обязан организовать через аптеки отпуск лекарственных препаратов, их приемку, хранение, осуществлять учет рецептов, устанавливать и сопровождать программно-информационно-технологическое обеспечение, осуществлять персонифицированный учет отпуска лекарственных средств, мониторинг состояния обеспечения лекарствами граждан.
Как пояснили представители государственного заказчика, после изучения практики размещения аналогичных заказов, департамент принял решение о целесообразности размещения заказа на отпуск лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения отдельным категориям граждан и специализированных продуктов питания для детей инвалидов данным способом, ввиду того, что вышеуказанные действия (отпуск, хранение, поставка лекарственных препаратов и др.) функционально связаны между собой, и в настоящее время отсутствует возможность размещения заказа иным путем. Взаимосвязь действий по доставке, приему, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов подтверждается р. 4,5,6,7 Отраслевого стандарта 91500.05.0007-2003 «Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях», утвержденного приказом Минздрава РФ от 4 марта 2003 № 80.
2. Совместным письмом Министерства экономического развития и торговли РФ № 16811-АП/Д04, Министерства здравоохранения и социального развития РФ № 8035-ВС, ФАС России № ИА/20555 от 31 октября 2007 года «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» установлено, что заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов на поставки лекарственных средств, в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, включая форму выпуска лекарственных средств (ампулы, таблетки и т.д.), начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, с учетом ограничений, установленных законодательством.
Названные рекомендации не заменяют собой закон, не обладают силой нормативно-правового акта, т.к. являются ограниченными во времени (на 2008 год) который позволяет государственному заказчику формировать лот с учетом взаимосвязи функции и технологии товара.
Представители заказчика пояснили, что объединение лекарственных средств имеющих разные МНН обусловлено их отношением к группе противоопухолевых лекарственных препаратов. В применении противоопухолевых препаратов в онкологии, в качестве полихимиотерапии и гормонотерапии, в адъювантном и лечебном режимах, существует определенная технологическая и функциональная взаимосвязь. Существует перекрестная резистемность химиопрепаратов, гормонов и требуется четкое, неукоснительное соблюдение дозовых режимов и интервалов введения, определенной последовательности схем лечения. При отсутствии лечебного эффекта назначается 1, 2, 3 и т.д. линии химиотерапии и гормонотерапии, согласно федеральным стандартам и стандартам, принятым в ГУЗ «Областной онкологический диспансер». Необоснованные перерывы в лечении ухудшают результаты: общую выживаемость, безрецидивную выживаемость, приводят к прогрессированию онкологического процесса. Например, при раке молочной железы-С-50 назначают: капецитабин, бевацезумаб, золедроновая

кислота, анастрозол, экзаместан, гозерелин, тамоксифен, летрозол; при раке легких-С-34 назначают: гефитиниб, золедроновая кислота и т.д.
Таким образом, выделение какого-либо лекарственного препарата - в отдельный лот невозможно ввиду функциональной и технологической неразрывности и взаимосвязи препарата с иными лекарственными средствами в процессе лечения противоопухолевых заболеваний, кроме того, заказчик, формируя лоты, исходил из их фармакологического действия препаратов, направленных для лечения онкологических заболеваний, а также возможности комбинированного применения лекарственных средств.
Таким образом, представители государственного заказчика считают, что все ограничения, установленные законом, соблюдены, т.к. лекарственные средства по лоту № 2 и функционально и технологически между собой взаимосвязаны, что обуславливается действием препаратов, направленным исключительно на лечение онкологических заболеваний и дополнением препаратов друг другом при оказании медикаментозного лечения.
3. В отношении того, что в аукционной документации не указаны требования к отчетам об отпущенных лекарственных средствах Комиссия Костромского УФАС России установила, что в соответствии с п. 3.1.11 проектов государственных контрактов исполнитель обязан предоставлять Заказчику ежедекадно, в срок, не превышающий 10 дней после завершения отчетного десятидневного периода, следующие документы, подтверждающие отпуск Продукции:
- счет на возмещение расходов за отпущенную Продукцию;
- счет-фактура на возмещение расходов за отпущенную Продукцию;
- реестр обеспеченных рецептов на бумажном и электронном носителях;
- реестр лекарственных препаратов, отпущенных отдельным категориям граждан, на бумажном и электронном носителях;
- копии рецептов, сформированные в хронологическом порядке, согласно реестру обеспеченных рецептов, пронумерованные и прошнурованные.
Предоставлять Заказчику в установленные сроки отчёты об отпуске Продукции, по установленной Заказчиком форме в соответствии с Порядком информационного обмена на территории Костромской области в 2010 году, утвержденного Заказчиком.
Как пояснили представители заказчика Порядок информационного обмена на территории Костромской области утвержден приказом департамента здравоохранения Костромской области от 01.12.2009 г. № 857 «Об организации обеспечения лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и специализированными продуктами лечебного питания граждан в рамках оказания государственной социальной помощи за счет средств федерального и регионального бюджетов на территории Костромской области». Приказ размещен на сайте департамента здравоохранения Костромской области, находится в свободном доступе и при его формировании использовался формат отчетов, разработанный Росздравнадзором России для унифицированной отчетности о выполнении федеральных программ льготного лекарственного обеспечения населения. Правом, предусмотренным Законом о размещении заказов о направлении запроса по разъяснению положений аукционной документации ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК» не воспользовался.
4. На заседании Комиссии Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК» не представило надлежащих доказательств, подтверждающих доводы об ограничении конкуренции при установлении в предмет открытого аукциона продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанных между собой.

Довод заявителя о нарушении заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции, не может быть рассмотрен в ходе рассмотрения жалобы по существу, поскольку порядок подачи и рассмотрения заявлений о нарушении антимонопольного законодательства регламентирован Законом о защите конкуренции и предусматривает иной порядок рассмотрения дела.
По другим доводам жалобы нарушенных прав участника размещения заказа Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов не установлено по причине того, что представитель ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК» подтвердила о возможности поставить лекарственные товары, включенные в состав лотов и отчитаться в любой форме по исполнению государственных контрактов.
На основании изложенного, руководствуясь статьями 17, 57, 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО фирма Центр Внедрения «ПРОТЕК» необоснованной.
2. Передать материалы настоящей жалобы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде Костромской области в течении трех месяцев со дня принятия.