

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фармацевт» (далее – ООО «Фармацевт», Общество, Заявитель) исх. № 23-03-18/02 от 23.03.2018 (вх. № 1261 от 23.03.2018) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" (далее – Аукционная комиссия) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на оказание услуг по изготовлению экстенпоральных лекарственных препаратов (закупка № [0366300027218000003](#)) (далее – Электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии:

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Аукционной комиссии при проведении Электронного аукциона.

Из жалобы следует, что Заказчиком в документации об Электронном аукционе установлено требование о наличии у участников закупки действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) и/или действующей лицензии на деятельность по производству лекарственных средств. Заявитель указывает, что поскольку объектом закупки является оказание услуг по изготовлению экстенпоральных лекарственных препаратов, то данное требование установлено в документации об электронном аукционе в силу положений Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – ФЗ «Об обращении лекарственных средств»), Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». Однако, победителем Электронного аукциона признано общество с ограниченной ответственностью «Фарм Технологии Плюс», в лицензии

которого отсутствует указание на право оптовой торговли.

Заявитель не согласен с решением Аукционной комиссии, считает, что заявка общества с ограниченной ответственностью «Фарм Технологии Плюс» не соответствует требованиям документации об электронном аукционе и указанное лицо не должно было быть допущено к участию в Электронном аукционе.

В связи с изложенным Заявитель просит Тульское УФАС России провести внеплановую проверку электронного аукциона и отменить результаты закупки.

Представители Аукционной комиссии, Заказчика, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Заявителя по основаниям, изложенным в письменных возражениях на рассматриваемую жалобу.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного Электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

26.02.2018 объявлен аукцион в электронной форме на оказание услуг по изготовлению экстенпоральных лекарственных препаратов, создана Аукционная комиссия, определен ее состав.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на оказание услуг по изготовлению экстенпоральных лекарственных препаратов (далее - документация об электронном аукционе), утвержденная главным врачом государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова", 26.02.2018 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

02.03.2018 в документацию об электронном аукционе внесены изменения, которые также размещены в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 91 670,00 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобе ООО «Фармацевт», Комиссией установлено следующее.

В силу части 3 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией должна содержать требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и [2.1](#) (при наличии

таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с [пунктом 1 части 1](#) статьи 31 Закона при осуществлении закупки заказчик устанавливает, в том числе требование к участникам закупки о соответствии [требованиям](#), установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с [пунктом 2 части 5 статьи 66](#) Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

Пунктом 15 «Требования к участникам закупки» части I. «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе (в редакции извещения о внесении изменений в извещение и документацию об аукционе в электронной форме от 02.03.2018) к участникам закупки предъявляется, помимо прочих, требование о наличии действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) и/или действующей лицензии на деятельность по производству лекарственных средств.

В пункте 23 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе (в редакции извещения о внесении изменений в извещение и документацию об аукционе в электронной форме от 02.03.2018) установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, копию действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) и/или действующей лицензии на деятельность по производству лекарственных средств.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

Обращение на территории Российской Федерации лекарственных средств регулируется Федеральным [законом](#) от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" (далее – Закон об обращении лекарственных

средств).

[Пунктом 47 части 1 статьи 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" установлено, что фармацевтическая деятельность относится к видам деятельности, подлежащим лицензированию. Порядок ее лицензирования определяется [Постановлением](#) Правительства РФ от 22.12.2011 N 1081 "О лицензировании фармацевтической деятельности".

В соответствии с [Законом](#) об обращении лекарственных средств фармацевтическая деятельность - это деятельность, включающая в себя розничную торговлю, оптовую торговлю лекарственными средствами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных средств.

В соответствии со статьей 54 Закона об обращении лекарственных средств [оптовая](#) торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам надлежащей дистрибьюторской практики и [правилам](#) надлежащей практики хранения и перевозки лекарственных препаратов, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти.

Так, пунктом 5 Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, утвержденных приказом Минздравсоцразвития РФ от 28.12.2010 N 1222н, установлено, что оптовой торговле подлежат лекарственные средства, зарегистрированные в Российской Федерации в установленном [порядке](#).

Однако согласно части 5 статьи 13 Закона об обращении лекарственных средств лекарственные препараты, изготовленные аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, которые имеют лицензию на фармацевтическую деятельность, по рецептам на лекарственные препараты и требованиям медицинских организаций, ветеринарных организаций, государственной регистрации не подлежат.

Таким образом, экстемпоральный лекарственный препарат - (Формальдегид), изготовление которого является объектом рассматриваемой закупки, в Государственном реестре лекарственных средств не зарегистрирован, поскольку не является готовым лекарственным средством.

Более того, оказание услуг по изготовлению экстемпоральных лекарственных препаратов не содержит в себе признаков оптовой торговли лекарственными препаратами, предполагает иной комплекс прав и обязанностей контрагентов в отличие от договора поставки.

В силу [части 1 статьи 56](#) Закона об обращении лекарственных средств

изготовление лекарственных препаратов аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, осуществляется по рецептам на лекарственные препараты, по требованиям медицинских организаций, ветеринарных организаций в соответствии с [правилами](#) изготовления и отпуска лекарственных препаратов, утвержденными уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 22.12.2011 № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности», а также письму Минздравсоцразвития № 25-1/10/2-855 «О новых требованиях по лицензированию фармацевтической деятельности и деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений» изготовление и отпуск (поставку) экстенпоральных препаратов осуществлять может производственная аптека с заявленным видом деятельности: изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что установление в документации об электронном аукционе требования к участнику закупки о наличии у него действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) и/или действующей лицензии на деятельность по производству лекарственных средств, а также требование о предоставлении копии такой лицензии в составе заявки на участие в электронном аукционе установлены Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона, согласно которой требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных [частями 3](#) и [5](#) настоящей статьи документов и информации, не допускается, а также в нарушение части 6 статьи 31 Закона, запрещающей устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

При выше исследованных обстоятельствах, документация об электронном аукционе на оказание услуг по изготовлению экстенпоральных лекарственных препаратов (в редакции извещения о внесении изменений в извещение и документацию об аукционе в электронной форме от 02.03.2018) не соответствует требованиям Закона.

Извещение о внесении изменений в извещение и документацию об аукционе в электронной форме от 02.03.2018, являющееся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, утверждено главным врачом государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова".

Таким образом, в действиях должностного лица государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И.

Козлова", утвердившего документацию об электронном аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 69 Закона аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 19 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В силу части 2 статьи 69 Закона аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № [0366300027218000003](#) от 21.03.2018 следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок и документов участников аукциона, содержащихся на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе в реестре участников закупки, на предмет их соответствия требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, Аукционная комиссия приняла единогласное решение о соответствии заявок ООО «Фарм Технологии плюс», ООО «ФАРМАЦЕВТ» требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Однако, учитывая, что Заказчиком в документации об электронном аукционе неправомерно установлено требование как к участнику закупки, так и к составу заявки на участие в электронном аукционе, Комиссия Тульского УФАС России не находит возможным дать правовую оценку действиям Аукционной комиссии при подведении итогов данного электронного аукциона.

Таким образом, довод жалобы Заявителя о незаконности указанного решения Аукционной комиссии не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фармацевт» исх. № 23-03-18/02 от 23.03.2018 (вх. № 1261 от 23.03.2018) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на оказание услуг по изготовлению экстемпоральных лекарственных препаратов (закупка № [0366300027218000003](#)) необоснованной.

2. В результате проведенной на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки электронного аукциона (закупка № [0366300027218000003](#)) признать государственное учреждение здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" нарушившим часть 6 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, часть 6 статьи 66 Закона.

3. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать государственному учреждению здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения части 6 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона путем аннулирования электронного аукциона (закупка № [0366300027218000003](#)).

4. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки № [0366300027218000003](#).

5. Передать материалы внеплановой проверки соответствующему должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

### **ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 04-07/49-2018**

2018. г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

на основании решения от 30.03.2018 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Фармацевт» исх. № 23-03-18/02 от 23.03.2018 (вх. № 1261 от 23.03.2018) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на оказание услуг по изготовлению экстенпоральных лекарственных препаратов (закупка № [0366300027218000003](#)) и в соответствии с требованиями части 22 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному учреждению здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" устранить нарушение части 6 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона путем аннулирования электронного аукциона (закупка № [0366300027218000003](#)).

2. Аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" отменить протоколы, составленные в ходе проведения закупки (закупка № [0366300027218000003](#)).

3. Срок исполнения предписания - не позднее 16.04.2018.

4. Государственному учреждению здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова", аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения "Ефремовская районная больница имени А.И. Козлова" уведомить Тульское УФАС России об исполнении пунктов 1 и 2 предписания не позднее 16.04.2018 (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение пунктов 1 и 2 предписания).

*В соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в*

*размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.*