

РЕШЕНИЕ

04.02.2020
76/2020

Дело № 073/06/69-

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя - врио руководителя управления <...>;

членов - начальника отдела <...>,
- ведущего специалиста-эксперта <...>,

в присутствии - от ООО «ФАРМПРОМ»:
- <...> (приказ № 1 от 28.11.2018 г.),
- от ГУЗ «ДСПБ № 2, аукционной комиссии»:
- <...> (доверенность № 46 от 03.02.2020 г., паспорт),

рассмотрев дело № 073/06/69-76/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «ФАРМПРОМ» (далее - ООО «ФАРМПРОМ», заявитель) на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона № 0168200002419012099 (наименование объекта закупки – «Лекарственные средства аптечного изготовления»; заказчик – Государственное учреждение здравоохранения «Детская специализированная психоневрологическая больница № 2», далее – заказчик, уполномоченный орган – Департамент государственных закупок Министерства цифровой экономики и конкуренции Ульяновской области, далее – уполномоченный орган; начальная (максимальная) цена контракта – 92 000,00 руб.; дата подведения итогов аукциона – 22.01.2020 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 430 от 28.01.2020 г. в Ульяновское УФАС России поступила жалоба ООО «ФАРМПРОМ» на действия аукционной комиссии при проведении электронного

аукциона № 0168200002419012099.

Содержание жалобы составило указание на следующее.

Заявитель жалобы не согласен с решением комиссии о признании его заявки не соответствующей требованиям документации, поскольку считает, что имеет право выполнить условия контракта на основании лицензии, предоставленной во второй части заявки.

На заседании Комиссии 03.02.2020 г. представитель ООО «ФАРМПРОМ» поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представитель заказчика и член аукционной комиссии на заседание Комиссии 03.02.2020 г. не согласилась с доводами жалобы, представила письменные возражения (исх. № 47 от 03.02.2020 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Поставку лекарственных средств в медицинские организации могут осуществлять исключительно производители лекарственных средств и организации оптовой торговли лекарственными средствами, которые имеют, в том числе лицензию на фармацевтическую деятельность с указанием на изготовление, отпуск и оптовую торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения. Комиссия при рассмотрении заявок действовала в соответствии с требованиями документации.

Представитель уполномоченного органа на заседание Комиссии 03.02.2020 г. не явился, представил письменные возражения на жалобу (вх. № 582 от 03.02.2020 г.), в которых с доводами жалобы не согласился, указал, в том числе, на следующее.

Аукционная документация была сформирована на основании технико-экономического задания заказчика. При этом заказчик вправе самостоятельно принимать решение об объекте и условиях закупки в соответствии с собственными потребностями и спецификой деятельности. Описание объекта закупки сформировано заказчиком исходя из потребностей медицинского учреждения. Аукционная документация предусматривает предоставление в составе второй части заявки лицензии на фармацевтическую деятельность, включающую, в том числе, оптовую торговлю лекарственными средствами для медицинского применения. Заявитель жалобы представил в составе второй части заявки копию лицензии, которая не содержит указанный вид деятельности, в связи с чем аукционной комиссией было принято решение о признании указанной заявки не соответствующей требованиям документации и законодательства.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 11:00 04.02.2020 г. для документального анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 26.12.2019 г. были опубликованы извещение и документация о проведении электронного аукциона № 0168200002419012099, наименование объекта закупки – «Лекарственные средства аптечного изготовления» (начальная (максимальная) цена контракта – 92 000,00 руб.).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0168200002419012099 от 15.01.2020 г. на участие в указанной закупке было подано 3 заявки, все заявки были признаны соответствующими требованиям документации.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 17.01.2020 г. ценовые предложения поступали от двух участников закупки, цена была снижена на 4,5%.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0168200002419012099 от 22.01.2020 г. заявка участника № 91 признана несоответствующей требованиям документации и законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, и проведя в соответствии с частью 15 статьи 99 закона о контрактной системе внеплановую проверку Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «ФАРМПРОМ» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии его требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с пунктом 9 раздела 1 «Общие сведения о закупке» документации № 0168200002419012099 объектом закупки является поставка **лекарственных средств аптечного изготовления**.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Аналогичные требования к участнику закупки должны находить отражение в документации об аукционе в силу части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки участника закупки должны находить отражение, в том числе, документы, подтверждающие соответствие его единым требованиям, указанным в пункте 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 4 раздела 3 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и инструкция по ее заполнению» документации об аукционе № 0168200002419012099 в составе второй части заявки участнику необходимо предоставить документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, или копии этих документов (требуется действующая лицензия на фармацевтическую деятельность в соответствии с пунктом 47 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», в том числе перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения:

- оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения;
- изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения;
- перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения).

В ходе документального анализа вторых частей заявок и требований аукционной документации Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее:

1) Вторая часть заявки № 91 (ООО «ФАРМПРОМ») в качестве документов, подтверждающих соответствие участника, требованиям, установленным в пункте 4 раздела 3 документации № 0168200002419012099 содержит копию лицензии на фармацевтическую деятельность № ЛО-73-02-000994 от 19.04.2019 г. с указанием следующих видов лицензионной деятельности: аптека производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов – хранение лекарственных средств для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения и аптечный пункт – хранение лекарственных препаратов для медицинского применения, розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского

применения.

Таким образом, лицензия на фармацевтическую деятельность № ЛО-73-02-000994 от 19.04.2019 г. не в полной мере соответствует требованиям документации, поскольку не содержит такого вида лицензируемой деятельности как оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0168200002419012099 от 22.01.2020 г. заявка № 91 (ООО «ФАРМПРОМ») признана несоответствующей требованиям документации и законодательства на основании пункта 2 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе в связи с тем, что состав представленной участником лицензии не соответствует требованиям документации, а именно: отсутствует вид деятельности - оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения.

Согласно пункту 2 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, в действиях аукционной комиссии отсутствует нарушение положений Закона о контрактной системе и жалоба ООО «ФАРМПРОМ» является необоснованной.

2) Вместе с тем, в ходе осуществления внеплановой проверки Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 47 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

Пунктом 33 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) установлено, что фармацевтическая деятельность включает в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Постановлением Правительства от 22.12.2011 г. № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» утверждено Положение о лицензировании фармацевтической деятельности (далее - Положение).

Положение устанавливает порядок лицензирования фармацевтической деятельности, осуществляемой юридическими лицами, включая организации оптовой торговли лекарственными средствами, аптечные организации, ветеринарные аптечные организации, а также медицинские организации и их обособленные подразделения (центры (отделения) общей врачебной (семейной) практики, амбулатории, фельдшерские и фельдшерско-акушерские пункты), расположенные в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные

организации (далее соответственно - медицинские организации, обособленные подразделения медицинских организаций), ветеринарные организации, и индивидуальными предпринимателями.

Приложение к Положению содержит перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения:

1. Оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения;
2. Хранение лекарственных средств для медицинского применения;
3. Хранение лекарственных препаратов для медицинского применения;
4. Перевозка лекарственных средств для медицинского применения;
5. Перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения;
6. Розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения;
7. Отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения;
8. Изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения.

Согласно части 1 статьи 52 Закона об обращении лекарственных средств фармацевтическая деятельность осуществляется организациями оптовой торговли лекарственными средствами, аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

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.

Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 28.12.2010 г. № 1222н «Об утверждении правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения» утверждены Правила оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения.

Согласно части 5 указанных Правил **оптовой торговле подлежат лекарственные средства, зарегистрированные в Российской Федерации в установленном порядке.**

Согласно пункту 1 части 5 статьи 13 Закона об обращении лекарственных средств государственной регистрации не подлежат: 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.

Согласно 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Приложение № 1 к документации «Описание объекта закупки и количество» содержит указание на средства для медицинского применения аптечного изготовления, которые необходимы заказчику – вода очищенная, натрия бромид+настойка валерианы+кофеин бензонат натрия, кальция хлорид, магния сульфат, натрия бромид, прокаин (раствор для наружного применения 2%), аминофиллин (раствор для наружного применения 0,5% и 1%).

Поскольку, данный товар изготавливается в аптечных организациях, в силу части 1 статьи 56 Закона об обращении лекарственных средств не подлежит государственной регистрации и, как следствие, получению регистрационного удостоверения и лицензии на фармацевтическую деятельность с видом «Оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения».

Таким образом, в нарушение пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, заказчиком неправомерно установлено в документации об аукционе требование о наличии у участника аукциона лицензии на фармацевтическую деятельность с лицензируемым видом деятельности «Оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения» в составе второй части заявки, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФАРМПРОМ» необоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.
3. Обязать:
 - аукционную комиссию устранить допущенное заказчиком нарушение путем отмены проколов, составленных в ходе проведения закупки № 0168200002419012099,
 - заказчика устранить допущенное нарушение путем внесения изменений в извещение и аукционную документацию № 0168200002419012099, продления срока приема заявок на участие в аукционе в соответствии с требованиями законодательства, на что выдать предписание.
4. Передать материалы дела № 073/06/69-76/2020 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 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.