

## РЕШЕНИЕ

### по делу №44

11.07.2013

г. Черкесск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – А.С. Уракчиева – руководителя управления;

Членов Комиссии - К.А. Бабаева – зам. руководителя управления;

- Г.П. Гринько – зам. руководителя управления –

начальника отдела госзаказа и рекламы;

- Д.М. Карасовой – зам. начальника отдела;

- И.Р. Ахба – специалиста – эксперта;

- Ф.А. Боташевой – специалиста – эксперта;

в присутствии представителя Закрытого акционерного общества «Р-Фарм» (Адрес места нахождения: 117105, г. Москва, Нагорный проезд, д.12, строение, 1; почтовый адрес: 123154; г.Москва, Берзарина, д.19, корп. 1.) – Х... по доверенности от 09.07.2013г. (далее – представитель Заявителя; главного врача РГБ ЛПУ «Карачаево - Черкесский онкологический диспансер имени Бутова» (369000, КЧР, г. Черкесск, ул. Ленина, 144А) – Х..., (далее – представитель Заказчика),

рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика, содержащие признаки нарушения законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме: «На право заключить Договор на право отпуска лекарственных средств по бесплатным льготным рецептам РГБЛПУ «Карачаево-Черкесский онкологический диспансер имени С. П. Бутова» в рамках реализации подпрограммы «Онкология» по Федеральной целевой программе «Предупреждение и борьба с социально значимыми заболеваниями» (уникальный номер на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) №0379200006713000015) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 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), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 №498,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по КЧР 08.07.2013г. на рассмотрение по подведомственности, поступила жалоба ЗАО «Р-Фарм» (далее – Заявитель) направленная им в ФАС России 04.07.2013г. Уведомлением УФАС по КЧР рассмотрение дела назначено на 11.07.2013г. в 15.00ч.

По мнению заявителя действия Заказчика при разработке и утверждении документации об аукционе совершены с нарушением действующего законодательства РФ в области размещения заказов на поставки для государственных и муниципальных нужд, а также в области защиты конкуренции и ограничении монополистической деятельности, в области обеспечения государственной социальной помощи и такими действиями нарушаются права и законные интересы Заявителя. При этом заявитель руководствуется следующим.

Действия Заказчика при разработке документации об аукционе нарушает требования ч.1 ст.41.6, ч.ч. 2.1, 3.1 ст.34 Закона о размещении заказов, а также ч.ч.1, 2 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Так, в соответствии с требованиями Технического задания, а также проекта государственного контракта в обязанности победителя аукциона включены следующие обязанности:

поставка лекарственных средств согласно перечню, установленному Техническим заданием и спецификацией;

отпуск лекарственных средств по льготным бесплатным рецептам;

Транспортировка и хранение лекарственных средств.

Кроме того, в соответствии с п.п.е п.7.3 проекта государственного контракта для оплаты товара Поставщик предоставляет Заказчику в том числе экземпляр бесплатного льготного рецепта. Из этого следует, что на поставщика возлагаются обязательства предоставлять отчетность в порядке и по формам, установленным действующим законодательством с учетом требований Заказчика, в том числе ежемесячно представлять для сверки подписанные документы, подтверждающие отпуск лекарственных средств отдельным категориям граждан (реестры обслуженных рецептов), а также организовать и обеспечить учет и хранение подлинников рецептов, по которым были отпущены лекарственные средства гражданам и сформированы счета на компенсацию стоимости лекарственных средств в адрес Заказчика.

Указанный перечень обязанностей исполнителя государственного контракта свидетельствует об объединении в один лот поставки лекарственных препаратов и технологически не связанных с поставкой услуг по отпуску лекарственных препаратов.

В связи с объединением в одном лоте поставки препаратов и многочисленных услуг для Заявителя – организации оптовой торговли, не имеющей собственной аптечной сети в г. Черкесске, участие в данном аукционе весьма затруднительно. Исполнение контракта возможно будет только с привлечением на договорной основе третьих лиц (аптек).

По смыслу ч.8 ст.4, ст.ст.45, 53, 55 Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» поставки лекарственных средств могут осуществлять как аптечные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность, так и производители лекарственных средств и организации оптовой торговли. Розничную торговлю лекарственными средствами осуществляют только аптечные организации.

В связи с объединением в один лот поставки товаров и многочисленных услуг для организации оптовой торговли, не имеющей собственной аптечной сети в г. Черкесске, участие в данной аукционе весьма затруднительно.

Поскольку в рамках исполнения контракта, заключаемого по итогам аукциона, необходимо осуществить оптовую закупку/поставку лекарственных средств, а также последующий отпуск препаратов гражданам, у участника размещения заказа должна быть как лицензия на оптовую торговлю лекарственными препаратами, так и лицензия на розничную торговлю. При этом оптовая и розничная торговля лекарственными средствами являются разными видами экономической деятельности, функционально и технологически не связанными друг с другом.

Заявитель просит признать заказчика нарушившим требования ст.34 Закона о размещении заказов и ст.17 Закона о защите конкуренции, а также обязать Заказчика внести изменения в документацию об аукционе.

Представитель Заказчика не согласился с доводами жалобы, просит признать жалобу Заявителя необоснованной по следующим основаниям.

Данный аукцион проводится согласно Федеральной целевой программе «Предупреждение и борьба с социально значимыми заболеваниями» в рамках реализации подпрограммы «Онкология» в связи с чем оплата за товар будет производиться с расчетного счета государственного заказчика в пределах средств, выделенных государственному заказчику согласно указанной программе, т.е. данной программой расходы, связанные с оплатой услуг по хранению и отпуску лекарственных средств по льготным бесплатным рецептам, не предусмотрены.

Таким образом, Заказчик оплачивает стоимости лекарственных средств,  
а

аукциона обязан организовать закупку, поставку, хранение и учет лекарственных средств, отпуск их в аптечных пунктах гражданам бесплатно при предъявлении рецепта врача, выписанного по установленной форме в ЛПУ.

Поэтому участником размещения заказа может быть Фармацевтическая организация, имеющая право на розничную реализацию лекарственных средств, имеющая «пункт отпуска» (аптечный пункт, аптеку ...) лекарственных средств по бесплатным льготным рецептам в г. Черкесске.

Рассмотрев материалы дела, обсудив доводы жалобы, доводы участвующих в деле лиц Комиссия Управления ФАС по КЧР установила:

Заказчиком, проведен открытый аукцион в электронной форме: «На право заключить Договор на право отпуска лекарственных средств по бесплатным льготным рецептам РГБЛПУ «Карачаево-Черкесский онкологический диспансер имени С. П. Бутова» в рамках реализации подпрограммы «Онкология» по Федеральной целевой программе «Предупреждение и борьба с социально значимыми заболеваниями» (уникальный номер на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) №0379200006713000015) с начальной максимальной ценой контракта 994 000 (девятьсот девяносто четыре тысячи) руб.

Согласно п.2 проекта контракта аукционной документации Заказчик поручает, а Поставщик принимает на себя обязательства по отпуску лекарственных средств по льготным бесплатным рецептам Республиканского государственного бюджетного лечебно-профилактического учреждения «Карачаево-Черкесский онкологический диспансер имени С. П. Бутова» для лечения злокачественных заболеваний в рамках реализации подпрограммы «Онкология» по Федеральной целевой программе «Предупреждение и борьба с социально значимыми заболеваниями». При этом наименование Товара и его количество определяются Спецификацией, качественные показатели - Техническим заданием.

При этом, под организационными мероприятиями в рамках государственного контракта понимаются действия исполнителя не только по поставке товаров, но и оказание целого набора социальных услуг, включающих в себя хранение, ведение учета, предоставление отчетности и отпуск лекарственных средств гражданам по рецептам.

В соответствии с [частью 1 статьи 41.6](#) Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) данного Закона.

Документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа ([часть 3.1 статьи 34](#) Закона о размещении заказов).

Все указанные социальные услуги функционально взаимосвязаны, так как направлены на достижение основной цели размещаемого заказа - своевременное обеспечение льготополучателей лекарственными препаратами на территории КЧР. Достижение указанного результата будет невозможным при исключении из всего комплекса услуг хотя бы одной его составляющей.

Таким образом, осуществление целого ряда социальных услуг для обеспечения льготополучателей лекарственными препаратами в рамках одного лота не противоречит требованиям [ч. 3.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6](#) Закона о размещении заказов.

В силу [части 3 статьи 17](#) Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее - Закон №135-ФЗ) наряду с установленными [частями 1 и 2](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставка, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Таким образом, правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

По смыслу положений [Закона](#) о размещении заказов, при размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного

выделения отдельных лотов (по группам, классам, видам и иным единицам), правом выставления предмета торгов единым лотом, а также правом определения его содержания (с обязательным указанием отдельных условий оказания соответствующих услуг). Кроме того, допускается возможность объединения в состав одного лота продукции (товаров, работ, услуг) технологически и функционально связанных между собой.

Из вышеуказанного следует, что в данном случае объединение в одном лоте поставки лекарственных средств, их хранение и отпуск является правомерным, поскольку данные услуги являются технологически и функционально взаимосвязанными.

Кроме того, исходя из положений [статей 4, 45, 53 и 55](#) Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» лицензия на осуществление фармацевтической деятельности может быть выдана как на осуществление оптовой торговли лекарственными средствами, так и на осуществление розничной торговли лекарственными препаратами.

Согласно материалам дела в пункте 3 информационной карты указаны требования к участникам размещения заказа - участником размещения заказа может быть Фармацевтическая организация, имеющая право на розничную реализацию лекарственных средств, имеющая «пункт отпуска» (аптечный пункт, аптеку ...) лекарственных средств по бесплатным льготным рецептам в г. Черкесске, а также соответствие участников требованиям п.п.1-4 ч.2 ст.11 Закона о размещении заказов.

Таким образом, требование к участникам размещения заказа о наличии лицензии на осуществление фармацевтической деятельности не содержит указание на конкретный вид лицензии. При отсутствии необходимой лицензии исполнитель вправе привлечь лиц, имеющих такую лицензию. Поэтому круг потенциальных участников размещения заказа увеличивается, а не ограничивается.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.

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

**Председатель Комиссии**

**А.С. Уракчиев**

**Члены Комиссии**

**Бабаев К.А.**

**Г.П. Гринько**

**Д.М. Карасова**

**И.Р. Ахба**