

14 апреля 2011 г. г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере размещения заказов в составе:

председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти,

члены Комиссии: <...>- начальник отдела контроля размещения государственного заказа; <...>- старший государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа; <...> – специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа (отсутствует); <...> - специалист – эксперт отдела контроля размещения государственного заказа, <...> – старший оперуполномоченный отделения ОРЧ УБЭП МВД по Удмуртской Республике (с правом совещательного голоса), кворум соблюден,

в присутствии:

представителя заявителя – ООО «Мегапресс» - <...> (доверенность от 12.04.2011г. № 10);

представителей заказчика – ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» – <...> (доверенность от 28.12.2010 № 3297), <...> (доверенность от 22.06.2010г. № 1462);

представителей уполномоченного органа – Министерства экономики Удмуртской Республики – <...> (доверенность от 11.01.2011г. № 3), <...> (доверенность от 11.01.2011г. № 5);

представителя специализированной организации – АНО «Агентство конкурсных технологий Удмуртской Республики» - <...> (доверенность от 11.01.2011г. № 1),

рассмотрев жалобу ООО «Мегапресс» (далее – Заявитель) на действия ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики», связанные с установлением требований к участникам размещения заказа по открытому аукциону в электронной форме № 10-09/93-11 на поставку лекарственного препарата МНН «Левифлоксацин» (далее по тексту – открытый аукцион в электронной форме), а также его аукционной комиссии, 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 о размещении заказов, Закон), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы 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 ФАС России от 14.11.2007 № 379 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

07.04.2011г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба ООО «Мегапресс» на действия заказчика ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» (далее – Заказчик) по неправомерному установлению в пункте 8.3 раздела 8 Информационной карты документации об аукционе в электронной форме требования к участникам размещения заказа о наличии лицензии на производство лекарственных средств или лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами»), не указав наличие лицензии на

осуществление фармацевтической деятельности (розничная торговля лекарственными средствами). По мнению Заявителя, указанное требование необоснованно ограничивает круг участников размещения заказа.

Как следует из устных и письменных пояснений Заявителя, системное толкование части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, пункта 3 статьи 4, части 8 статьи 45, статей 53, 55 Федерального закона от 12.04.2010г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон о лекарственных средствах) позволяет утверждать, что поставку лекарственных средств могут осуществлять как аптечные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, медицинские организации, имеющие лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, так и производители лекарственных средств и организации оптовой торговли.

Из содержания жалобы также следует, что аукционной комиссией Заказчика принято незаконное решение об отказе ООО «Мегапресс» в допуске к участию в аукционе по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме по причине того, что в составе заявки не представлена копия лицензии на производство лекарственных средств или лицензия на осуществление фармацевтической деятельности с отметкой «оптовая торговля» при том, что в состав заявки входила лицензия на осуществление фармацевтической деятельности (розничная торговля лекарственными средствами).

Представители Заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации с доводами Заявителя не согласны, считают положения пункта 8.3 раздела 8 Информационной карты документации об аукционе в электронной форме законными и обоснованными, а решение аукционной комиссии законным и обоснованным.

При этом, представители Заказчика пояснили следующее. ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» осуществляет фармацевтическую деятельность на основании лицензии № ЛО 18-02-000029 от 12.09.2008г., согласно которой местом осуществления указанной деятельности является Аптека ЛПУ, в преамбуле проекта договора (приложение к документации об аукционе в электронной форме) указаны реквизиты данной лицензии.

В соответствии со статьёй 53 Закона о лекарственных средствах оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли.

Согласно статье 52 Закона о лекарственных средствах организации оптовой торговли лекарственными средствами могут продавать лекарственные средства или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке аптечным организациям.

Пунктом 3 статьи 54 Закона о лекарственных средствах закреплено положение, в соответствии с которым виды аптечных организаций и правила отпуска лекарственных препаратов для медицинского применения утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. В настоящее время правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях утверждены Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 04.03.2003г. № 80 «Отраслевой стандарт. Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения» (далее – Отраслевой стандарт по отпуску лекарственных средств). Согласно Отраслевому стандарту по отпуску лекарственных средств аптечные организации могут осуществлять следующие функции:

- реализацию населению готовых лекарственных препаратов по рецептам и без

рецептов, учреждениям здравоохранения по требованиям и заявкам;

- изготовление лекарственных средств по рецептам врачей и требованиям учреждений здравоохранения;

- отпуск лекарственных препаратов бесплатно и со скидкой и другое. Данный перечень функций является исчерпывающим. Среди функций аптечных организаций отсутствует возможность отпуска лекарственных препаратов в аптеку. Таким образом, аптечная организация не может продавать (отпускать) лекарственные препараты другой аптечной организации, которой является Аптека ЛПУ ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики».

Согласно Федеральному закону от 08.08.2001г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

В соответствии с пунктом 5 Положения о лицензировании фармацевтической деятельности, утверждённым Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.07.2006г. № 416 «Об утверждении Положения о лицензировании фармацевтической деятельности» (далее – Положение) под грубым нарушением понимается невыполнение лицензиатом требований и условий, предусмотренных подпунктами «а»-«и» пункта 4 Положения. В указанную группу лицензионных требований и условий входит условие по соблюдению лицензиатом, осуществляющим розничную торговлю лекарственными препаратами, правил отпуска лекарственных препаратов для медицинских применений. Таким образом, по мнению представителей Заказчика, при осуществлении Заявителем поставок лекарственных препаратов в Аптеку ЛПУ ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» были бы допущены грубые нарушения лицензионных требований и условий.

Документация об аукционе в электронной форме предъявляет требование осуществлять поставку закупаемых лекарственных препаратов в аптеку ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» ежемесячно, то есть в объёме месячной потребности. Указанное требование не является произвольным, в связи с тем, что поставка лекарственных средств в лечебное учреждение (отделение) осуществляется в соответствии с пунктом 19 Инструкции по учёту медикаментов, перевязочных средств и изделий медицинского назначения в лечебно – профилактических учреждениях, утверждённой Приказом Министерства здравоохранения СССР от 02.06.1987г. № 747, трижды в месяц. Поставки лекарственного препарата МНН «Левифлоксацин», являющегося предметом государственного контракта, трижды в месяц недопустимы, поскольку он внесён в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (далее – ЖНВЛП), утверждённый Распоряжением Правительства Российской Федерации от 11.11.2010г. № 1938-р. ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» является участником ежемесячного мониторинга цен на ЖНВЛП, направленного на осуществление строго контроля за ценами на ЖНВЛП в госпитальном сегменте фармацевтического рынка Удмуртской Республики.

Письмом от 02.02.2011г. № 08-20/89 Министерство здравоохранения Удмуртской Республики проинформировало, что в рамках исполнения решения заседания Республиканской комиссии Правительства Удмуртской Республики по контролю за обеспечением лекарственными средствами, соблюдением установленных торговых надбавок и ценам на лекарственные средства с целью рационального использования бюджетных средств и средств обязательного медицинского

страхования принято решение применения предельных оптовых надбавок, установленных в Удмуртской республике, на лекарственные препараты, включённые в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, при заключении договоров и формировании начальной (максимальной) цены на лекарственные препараты при проведении запроса котировок цен и аукциона. Представители Заказчика указали на то, что зачастую, в случае если победителем в запросе котировок или аукционе признаётся аптечное предприятие розничной торговли, то при отпуске медикаментов применяется максимальная розничная наценка, таким образом, включение в аукционную документацию требования о наличии у участника размещения заказа лицензии на производство лекарственных средств или лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами») продиктовано, в том числе, и целью экономии финансовых средств). Представитель уполномоченного органа и специализированной организации дали аналогичные пояснения.

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, осуществив в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

В соответствии с данными официального сайта Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов (<http://zakupki.gov.ru>) 17.03.2011г. Заказчиком размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на поставку лекарственного препарата: МНН «Левифлоксацин»; начальная (максимальная) цена контракта – 728 000 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей аукционных заявок от 29.03.2011г. к моменту окончания срока подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме подано 7 заявок, среди них (согласно данным электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ») – заявка ООО «Мегапресс», которая в соответствии с решением аукционной комиссии допущена к участию в аукционе.

Решением аукционной комиссии, оформленным протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 06.04.2011г. участнику размещения заказа ООО «Мегапресс» отказано в допуске к участию в аукционе на основании пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов – в составе второй части заявки на участие в аукционе в электронной форме не представлена лицензия на производство лекарственных средств или лицензия на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «Оптовая торговля лекарственными средствами»).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается обязательное требование к участникам размещения заказа о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Аналогичное требование содержится в части 5 статьи 41.6 главы 3.1 Закона о размещении заказов, регулирующей отношения в сфере размещения заказа путём проведения открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 41.8 Закона вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении

заказов, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Пунктом 8.3 раздела 8 документации об аукционе в электронной форме установлено требование представлять в составе второй части аукционной заявки копию лицензии на производство лекарственных средств или лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами»).

Согласно пункту 7 части 4 статьи 41.6 документация об аукционе в электронной форме также должна содержать сведения о месте и сроках поставки товара.

Пунктами 3.1, 3.2 раздела 3 Информационной карты документации об аукционе в электронной форме предусмотрено, что поставка осуществляется в аптеку ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» ежемесячно в течение 3 календарных дней с момента поступления заявки от Заказчика.

В соответствии с пунктами 33, 35 статьи 4, статьёй 52, 53 Закона о лекарственных средствах организации оптовой торговли лекарственными средствами на основании соответствующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с отметкой «оптовая торговля лекарственными средствами») могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке:

- другим организациям торговли лекарственными средствами;
- производителями лекарственных средств для целей производства лекарственных средств;
- аптечным организациям и ветеринарным аптечным организациям;
- научно – исследовательским организациям для научно – исследовательской работы;
- индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность или лицензию на медицинскую деятельность;
- медицинским организациям, ветеринарным организациям;
- организациям, осуществляющим разведение, выращивание и содержание животных.

В соответствии с частью 1 статьи 55 Закона о лекарственных средствах розничная торговля лекарственными препаратами в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии, осуществляется аптечными организациями. При положения названной нормы дополняются частью 2 статьи 55 Закона о лекарственных средствах, согласно которой правила отпуска лекарственных препаратов для медицинского применения аптечными организациями утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Вместе с тем, Отраслевым стандартом по отпуску лекарственных средств не предусмотрена возможность поставки лекарственных препаратов аптечной организацией в другую аптечную организацию.

Изучив все материалы дела, принимая во внимание предмет поставки по государственному контракту (лекарственный препарат МНН «Левифлоксацин»), место поставки, определённое Заказчиком в соответствии с положениями пункта 7 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов (аптека ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики», действующая на основании лицензии № ЛО-18-02-000029

от 12.09.2008г. на осуществление фармацевтической деятельности в аптеке ЛПУ, без права изготовления лекарственных средств, с правом работы с сильнодействующими веществами), а также то, что участник размещения заказа ООО «Мегапресс» относится к группе аптечных организаций, а не организаций оптовой торговли лекарственными средствами (в соответствии с лицензией № ЛО-18-02-000049 от 31.03.2009г. на осуществление фармацевтической деятельности с отметкой «аптека - розничной торговли лекарственными средствами»), на основании статей 52, 53, 55 Закона о лекарственных средствах Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о законности действий Заказчика по установлению в пункте 8.3 раздела 8 документации об аукционе в электронной форме ограничительного требования в составе второй части аукционной заявки представлять копию лицензии на производство лекарственных средств или лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами»), и необоснованности доводов Заявителя в части обжалования действий Заказчика.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае непредставления документов, определенных частью 6 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, с учётом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в открытом аукционе, отсутствия документов, предусмотренных пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, или их несоответствия требованиям документации об открытом аукционе, а также наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа. Отсутствие документов, предусмотренных пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, или их несоответствие требованиям документации об открытом аукционе, а также наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа определяется на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе. При этом заявка на участие в открытом аукционе не может быть признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, на основании получения документов, предусмотренных пунктом 4 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, более чем за шесть месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Как было отмечено выше, представление в составе второй части аукционной заявки копии лицензии на производство лекарственных средств или лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами») являлось обязательным в силу части 6 статьи 41.8 Закона, а также пункта 8.3 раздела 8 документации об аукционе в электронной форме.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что в состав второй части аукционной заявки участника размещения заказа ООО «Мегапресс» входила лицензия на осуществление фармацевтической деятельности (с отметкой «розничная торговля лекарственными средствами»). Следовательно, участником размещения заказа не исполнено законное требование документации об аукционе в составе второй части аукционной заявки представить копию лицензии на производство лекарственных средств или лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами»).

Учитывая положения части 6 статьи 41.8, пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о законности принятого аукционной комиссией решения об отказе в допуске к участию в аукционе участнику размещения заказа ООО «Мегапресс» по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе.

На основании изложенного, руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, частями 5 и 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379, Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Мегапресс» на действия ГУЗ «Первая республиканская клиническая больница Министерства здравоохранения Удмуртской Республики», связанные с установлением требований к участникам размещения заказа по открытому аукциону в электронной форме № 10-09/93-11 на поставку лекарственного препарата МНН «Левифлоксацин», а также его аукционной комиссии необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд, арбитражный суд в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>