

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 299-Т-15

«01» декабря 2015 года

город Липецк

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы России по Липецкой области Сешенов Александр Алексеевич, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 299-Т-15, возбужденного в отношении должностного лица – **главного врача ГУЗ «Данковская межрайонная больница» – <...>**,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 299-Т-15 от 25.11.2015 возбуждено дело об административном правонарушении в отношении должностного лица - главного врача ГУЗ «Данковская межрайонная больница» – <...>.

Протокол составлен в отсутствие <...>.

Определением от 25.11.2015 № 299-Т-15 назначено время и место рассмотрения дела об административном правонарушении.

01.12.2015 в адрес Липецкого УФАС России от <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении в ее отсутствие.

Дело рассматривается в отсутствие главного врача ГУЗ «Данковская межрайонная больница» – <...>.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении установлено, что в 2014 году в г. Данкове Липецкой области по месту нахождения заказчика (399850, Липецкая обл., г. Данков, ул. К. Маркса, 1) (дата и время утверждения документации отсутствует, но документация размещена на официальном сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru> 05.12.2014 в 10:54 час.) главным врачом ГУЗ «Данковская межрайонная больница» – <...> утверждена документация о проведении аукциона в электронной форме на поставку экстемпоральных растворов.

Предметом электронного аукциона является поставка экстемпоральных растворов.

1. В силу [части 1 ст. 31](#) Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование о соответствии участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара,

выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Так, пунктом 13 аукционной документации установлены требования к участникам закупки, в их числе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки.

Пунктом 16 документации установлено требование о предоставлении участниками закупки во второй части заявки документов, подтверждающих соответствие участника закупки, установленному пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, и настоящей документацией, или копии этих документов – лицензию на осуществление фармацевтической деятельности или лицензию на производство 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 № 1081 "О лицензировании фармацевтической деятельности" (далее - Положение о фармацевтической деятельности).

В соответствии с [«Положением](#) о лицензировании фармацевтической деятельности», утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2011 № 1081, фармацевтическая деятельность, в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения включает следующие работы и услуги:

- оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения;
- хранение лекарственных средств для медицинского применения;
- хранение лекарственных препаратов для медицинского применения;
- перевозка лекарственных средств для медицинского применения;
- перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения;
- розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения;
- отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения;
- изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» оптовой торговлей признается вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, тогда как розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением

предпринимательской деятельности.

Согласно нормам Гражданского права продажа товаров в розницу оформляется договором розничной купли-продажи. Этот договор является публичным, т.е. устанавливающим обязанности по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг, которые необходимо осуществить в отношении всех заинтересованных лиц. По такому договору продавец обязуется товар для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью ([ст. 426](#) и [492](#) ГК РФ). Согласно [ст. 493](#) ГК РФ договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Вместе с тем, при реализации товаров оптом оформляется договор поставки или иной договор гражданско-правового характера, содержащий признаки договора поставки. В [главе 30](#) ГК РФ приведены данные, которые должен содержать такой договор: стороны сделки, ассортимент товаров, порядок и форма расчетов, момент перехода права собственности на товар.

Таким образом, реализация лекарственных средств поставщиком - продавцом по договору поставки является оптовой торговлей, и поставку лекарственных препаратов в медицинское учреждение могут осуществлять производители лекарственных средств, организации оптовой торговли лекарственными средствами, тогда как оптовая поставка лекарственных препаратов аптечной организацией [Законом](#) об обращении лекарственных средств не предусмотрена.

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что 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 инструкция 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.

Учитывая вышеизложенное, заказчиком допущено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении в аукционной документации требования о предоставлении во второй части заявки лицензии на осуществление фармацевтической деятельности или лицензии на производство лекарственных средств, без указания на предоставление лицензии на осуществление фармацевтической деятельности **с правом оптовой торговли** лекарственными средствами для медицинского применения.

2. Согласно п. 27 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

В нарушение п. 27 ст. 34 Закона о контрактной системе, условие о сроках возврата заказчиком поставщику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения

исполнения контракта, в проекте контракта отсутствует.

Частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации предусмотрено, что утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Согласно ст. 2.4. КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Примечанием к данной норме установлено, что под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Исходя из обстоятельств дела и с учетом представленных доказательств, главный врач ГУЗ «Данковская межрайонная больница» – <...>, утвердивший в 2014 году документацию о проведении аукциона в электронной форме на поставку экстенпоральных растворов (реестровый номер <...>) с нарушением требований п. 27 ст. 34, п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, совершил административное правонарушение, ответственность за которое установлена 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 г. №5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Оценивая конкретные обстоятельства совершения <...> административного правонарушения, степень выраженности объективной стороны, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, отсутствие существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, прихожу к выводу, что административное правонарушение, совершенное <...>, хотя и формально содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ, но с учетом характера и степени общественной опасности является малозначительным правонарушением.

Исходя из обстоятельств дела, учитывая личность лица, привлекаемого к ответственности, принимая во внимание, что совершённое правонарушение не представляет существенной угрозы охраняемым общественным правоотношениям, поэтому существенного вреда охраняемым общественным правоотношениям в результате действий <...> не причинено, руководствуясь статьями 2.9, 23.66, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

Производство по делу об административном правонарушении №299-Т-15, возбужденному в отношении должностного лица – главного врача ГУЗ «Данковская межрайонная больница» – <...>, прекратить.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ объявить <...> устное замечание.

В соответствии с частью 1 пункта 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.