

"09" июля 2015 г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Костромского УФАС России, Комиссия по рассмотрению жалобы, Комиссия) в составе:

Заместитель председателя

Комиссии: Белов Д.Ю., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии: Степина А.К., старший государственный инспектор  
отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

Суясов А.И., специалист-эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы,

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии <...>, рассмотрев жалобу ИП <В...> на действия заказчика – ОГБУЗ «Костромской противотуберкулезный диспансер» при утверждении документации об аукционе в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственных средств для нужд ОГБУЗ «Костромской противотуберкулезный диспансер» (извещение № 0341200019015000064), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

#### УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам 29.06.2015 г. на официальном сайте в сети «Интернет» для размещения информации о размещении закупок <http://www.zakupki.gov.ru> заказчиком – ОГБУЗ «Костромской противотуберкулезный диспансер» (далее – Заказчик) размещено извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственных средств для нужд ОГБУЗ «Костромской противотуберкулезный диспансер» (извещение № 0341200019015000064), (далее – Документация об аукционе; аукционная документация).

Участник закупки – ИП <В...> (далее – Заявитель) в своей жалобе обжалует действия Заказчика, который, по его мнению, утвердил Документацию об аукционе с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Заявитель в своей жалобе приводит доводы о том, что, по его мнению, аукционная

документация содержит требования к товарам, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки, что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

1. Заявитель в своей жалобе указывает, что «техническое задание заказчика содержит № п/п 40 МНН «Лидокаин + Феназон» Ушные капли 16 г. В государственном реестре лекарственных средств под МНН «Лидокаин +Феназон» в требуемой форме выпуска и дозировке (16 г.) зарегистрирован лекарственный препарат ТН ««Лидокаин +Феназон», рег. № ЛП – 000457, имеет одного производителя, не имеет аналогичных по лекарственной форме и дозировке лекарственных средств».

В своих возражениях Заказчик по доводу, касающемуся технического задания, пояснил, что на портале Минздрава России «Государственный реестр лекарственных средств» зарегистрированы два лекарственных средства с таким же международным непатентованным наименованием лидокаин+фенозон, формой выпуска и фасовкой. При этом Заказчик приложил к письменным возражениям скриншот с государственного реестра лекарственных средств, подтверждающий его возражения на первый довод жалобы Заявителя.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Комиссия по рассмотрению жалобы приходит к выводу о том, что приложенные Заказчиком к своим письменным возражениям документы, подтверждают то, что медицинский препарат лидокаин+фенозон по характеристикам, указанным Заказчиком в Документации об аукционе, имеет не одного, как указывает в своей жалобе Заявитель, а двух производителей данного препарата.

При этом Комиссия Костромского УФАС России отмечает, что Заявителем не

приложены в соответствии со статьей 105 Закона о контрактной системе к жалобе документы, подтверждающие вышеуказанный довод жалобы.

2. Заявитель в своей жалобе приводит также довод о том, что «заказчиком установлено требование к участникам закупки: - копия лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности в части оптовой торговли или лицензии на право производства лекарственных препаратов, что приводит к ограничению конкуренции при проведении закупки, исключая возможность участия субъектов розничной торговли лекарственными препаратами для медицинского применения».

В подпункте 1.2 пункта 4 «Информационной карты» Документации об аукционе Заказчиком, наряду с другими требованиями, установлено:

«2) копии документов, подтверждающих соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ:

- копия лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности в части оптовой торговли или на право производства лекарственных препаратов».

Заказчик в своих письменных возражениях, а также представитель Заказчика в ходе заседания Комиссии по рассмотрению жалобы относительно данного довода жалобы пояснили, что «в соответствии с Федеральным законом № 61-ФЗ от 12.04.2010 г. «Об обращении лекарственных средств» (статьи 45 и 53) продажу или передачу лекарственных средств в медицинские организации имеют право осуществлять производители лекарственных средств и организации оптовой торговли лекарственными средствами, имеющие соответствующую лицензию. В законе не предусматривается продажа или передача в медицинские организации готовых лекарственных средств аптечными организациями или индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность. Статьей 56 вышеназванного закона предусмотрен отпуск в медицинские организации только лекарственных препаратов, изготовленных в аптечных учреждениях по требованиям лечебно-профилактических организаций».

Согласно пункту 34 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" (далее - Закон об обращении лекарственных средств) организация оптовой торговли лекарственными средствами - организация, осуществляющая оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями Закона об обращении лекарственных средств.

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 продажа лекарственных средств может осуществляться только производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти.

Согласно пункту 7 Приказа Минздравсоцразвития России от 28.12.2010 N 1222н "Об утверждении Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения" оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность (с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами"), выданной в установленном законодательством Российской Федерации порядке. Организация обязана разместить в удобном для ознакомления месте копию лицензии на фармацевтическую деятельность.

Также в соответствии со статьей 53 Закона об обращении лекарственных средств организации оптовой торговли лекарственными средствами могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации, в том числе и медицинским организациям.

Порядок розничной торговли установлен статьей 55 Закона об обращении лекарственных средств, в соответствии с которым розничная торговля лекарственными препаратами в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии, осуществляется аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 492 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает в том числе и требования 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.

Таким образом, по мнению Костромского УФАС России, в случае если объектом закупки является поставка лекарственных средств, заказчику необходимо установить требование к участникам закупки о соответствии законодательству Российской Федерации, а именно о наличии у организации оптовой торговли лицензии на фармацевтическую деятельность с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами" (такого же мнения придерживается и ФАС России согласно письму ФАС от 23.10.2014 г. № АД/43043/14).

Комиссия Костромского УФАС России, рассмотрев материалы жалобы, изучив представленные документы, выслушав представителя Заказчика, приходит к

выводу, что Заказчик, установив в Документации об аукционе требование о предоставлении в составе второй части заявки копия лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности в части оптовой торговли или на право производства лекарственных препаратов, не нарушил пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106, Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП Выборновой Ю.В. необоснованной.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии

Д.Ю. Белов

Члены Комиссии

А.К. Степина

А.И. Суясов