

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 306-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 № 306-Т-15, возбужденного в отношении должностного лица – **главного врача ГУЗ «Липецкая городская больница № 4 «Липецк-Мед»** – <...> ,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 306-Т-15 от 25.11.2015 возбуждено дело об административном правонарушении в отношении должностного лица - главного врача ГУЗ «Липецкая городская больница № 4 «Липецк-Мед» – <...>.

Протокол составлен в присутствии представителя <...> по нотариально заверенной доверенности № 48 АА 0907026 от 20.11.2015 года от <...>.

Определением от 25.11.2015 № 306-Т-15 назначено время и место рассмотрения дела об административном правонарушении.

Дело рассматривается в присутствии <...>.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении установлено, что 09.12.2014 в г. Липецке Липецкой области по месту нахождения заказчика (398006, Липецкая обл., г. Липецк, ул. Коммунистическая, 24) (время утверждения документации отсутствует) главным врачом ГУЗ «Липецкая городская больница № 4 «Липецк-Мед» – Ковалевым Владимиром Петровичем утверждена документация о проведении аукциона в электронной форме на закупку экстемпоральных лекарственных средств.

Данная документация и извещение 0346300106714000366 размещены 09.12.2014 12:22 час. на официальном сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru>.

Предметом электронного аукциона является закупка экстемпоральных лекарственных средств.

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 10.1. Информационной карты аукциона установлены требования к участникам закупки, в их числе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), являющегося предметом закупки.

Пунктом п. 3.2.3. аукционной документации, а также п. 5.2. Информационной карты аукциона установлено требование о предоставлении участниками закупки во второй части заявки документов, подтверждающих соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки или копии этих документов (лицензии на осуществление деятельности и т.п.).

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

2. Пунктом 5.1. Информационной карты аукциона установлены требования к содержанию первой части заявки:

- первая часть заявки должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты

(при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), **страну происхождения поставляемого товара**, наименование места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара.

Предметом электронного аукциона является поставка экстреморальных лекарственных средств, то есть поставка товара.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению.

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя. Таким образом, требование об указании (декларировании) участниками закупки в первой части заявки страны происхождения поставляемого товара п. 1 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе не установлено.

Следовательно, в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе в п. 27.1. документации об электронном аукционе установлено требование **об указании в первой части заявки страны происхождения поставляемого товара**.

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 «Липецкая городская больница № 4 «Липецк-Мед» – <...>, утвердивший 09.12.2014 документацию о проведении аукциона в электронной форме на закупку экстремпоральных лекарственных средств (реестровый номер <...>) с нарушением требований п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, совершил административное правонарушение, ответственность за которое установлена 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

<...> при рассмотрении дела об административном правонарушении признала вину и пояснила, что данное нарушение совершено впервые, указанные нарушения Закона о контрактной системе не повлияли на результат электронного аукциона.

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,

ПО С Т А Н О В И Л:

Производство по делу об административном правонарушении № 306-Т-15, возбужденному в отношении должностного лица – главного врача ГУЗ «Липецкая городская больница № 4 «Липецк-Мед» – <...>, 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.