РЕШЕНИЕ

31 июля 2013 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Бугаев Д.В.	Руководитель Управления,

Члены комиссии:

Лобов С.В.	Заместитель начальника отдела контроля размещения государственного заказа,
Вознесенская Н.В.	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

на основании статей 17 и 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О размещении заказов»), Постановления Правительства РФ от 20.02.2006 № 94 «О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд», Постановления Правительства РФ от 07.04.2004 № 189 «Вопросы Федеральной антимонопольной службы», Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 (далее – Административный регламент),

в присутствии представителей от:

Заявителя: Полежаева Е.П. (доверенность от 29.07.2013);

Заказчика: Коробейникова Д.Е. (доверенность от 31.07.2013 № 01-01-14/д1584), Поварневой С.Е. (доверенность от 31.07.2013 № 01-01-14/д1585);

Уполномоченного органа: Панова О.И. (доверенность от 22.04.2013 № 09-Д),

Грековой Н.А. (доверенность от 11.06.2013 № 16-Д);

При участии от УЭБ и ПК УМВД России по Архангельской области Дрочкова А.С. (удостоверение АРХ № 002884).

УСТАНОВИЛА:

24 июля 2013 года в Федеральную антимонопольную службу - уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, поступила жалоба ЗАО «Р-Фарм» (далее - Заявитель) на действия заказчика - министерства здравоохранения Архангельской области, Уполномоченного органа - контрактного агентства Архангельской области (далее – Уполномоченный орган), при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на право заключения государственного контракта на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами из аптечных организаций (пунктов отпуска) по рецептам врачей (фельдшеров) медицинских организаций граждан, имеющих право на льготное обеспечение лекарственными препаратами в соответствии с федеральным и областным законодательство (извещение № 0124200000613002376).

26 июля 2013 года Федеральная антимонопольная служба перенаправила указанную жалобу ЗАО «Р-Фарм» по подведомственности в Архангельское УФАС России.

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика, Уполномоченного органа по включению в документацию об открытом аукционе в электронной форме требований, нарушающих нормы ФЗ «О размещении заказов»:

– необоснованное объединение поставки лекарственных препаратов и услуг, связанных с их отпуском;

– не включение в содержание документации об открытом аукционе в электронной форме обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

Заявитель считает, что действия Заказчика и Уполномоченного органа по разработке и утверждению документации об открытом аукционе в электронной форме приводят к заключению государственного контракта с единственным поставщиком на протяжении продолжительного времени.

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 29.07.2013 № 01-01-14/д1559.

Уполномоченный орган не согласен с доводами Заявителя по основаниям,

изложенным в объяснениях по жалобе от 30.07.2012 № 314-05-668.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 5 статьи 17 ФЗ «О размещении заказов» внеплановую проверку размещенного заказа с учетом следующего.

В соответствии с Постановлением Правительства Архангельской области «Об утверждении Положения о контрактном агентстве Архангельской области» от 18.12.2009 № 215-пп (ред. от 03.04.2012) контрактное агентство Архангельской области является уполномоченным исполнительным органом государственной власти Архангельской области в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для государственных нужд Архангельской области и нужд бюджетных учреждений Архангельской области.

Взаимодействие Уполномоченного органа и государственных заказчиков Архангельской области в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Архангельской области осуществляется в порядке, установленном Постановлением Правительства Архангельской области «Порядок взаимодействия контрактного агентства Архангельской области, государственных и иных заказчиков Архангельской области в сфере размещения заказов, на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственные нужд Архангельской области и нужд государственных бюджетных учреждений Архангельской области» от 13 ноября 2012 года № 498-пп (далее - Постановление № 498-пп).

Согласно Постановлению № 498-пп Заказчик направляет в Уполномоченный орган заявку на организацию размещения заказа. Уполномоченный орган на основании представленной заявки Заказчика подготавливает документацию об открытом аукционе в электронной форме и организует размещение заказа.

04.07.2013 Уполномоченным органом Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов http://zakupki.gov.ru размещено извещение № 0124200000613002376 о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами из аптечных организаций (пунктов отпуска) по рецептам врачей (фельдшеров) медицинских организаций граждан, имеющих право на льготное обеспечение лекарственными препаратами в соответствии с федеральным и областным законодательством (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 6 781 038,00 рублей.

Оператор электронной площадки – ОАО «Единая электронная торговая площадка».

По мнению Заявителя, предметом открытого аукциона в электронной форме является поставка, хранение и отпуск лекарственных препаратов, что приводит к ограничению количества участников размещения заказа, поскольку в таком

аукционе не могут принять участие организации оптовой торговли и производители лекарственных средств. Данный вывод Заявитель сделал на основании документации об аукционе, согласно которой победитель открытого аукциона в электронной форме обязан исполнить, в том числе, следующие функции: осуществить закупку лекарственных средств, хранение лекарственных препаратов в оборудованных складских помещениях, отпуск лекарственных препаратов по рецептам врача (фельдшера).

По предмету размещения заказа Уполномоченный орган в своем объяснении пояснил следующее.

С 01.01.2005 льготные категории граждан по региональному законодательству обеспечиваются по целевой программе. Кроме того, с 01.01.2008 льготные категории граждан по федеральному законодательству так же обеспечиваются по целевой программе Архангельской области. Обеспечение таких граждан необходимыми лекарственными средствами осуществляется по рецепту врача через отпуск необходимых лекарств в аптечных учреждениях. Аптечные учреждения в свою очередь сами заключают договоры с поставщиками на поставку лекарственных средств, осуществляют хранение лекарственных средств и осуществляют их отпуск по рецептам врачей (фельдшеров). При этом необходимые Заказчику лекарственные средства, указанные в перечне лекарственных препаратов документации об аукционе, победитель открытого аукциона в электронной форме должен уже иметь в наличии, то есть закупить за счет собственных средств. Оплата отпущенных лекарственных средств производится за счет средств Заказчика по факту отпуска лекарственных средств. Подтверждение количества отпущенных лекарственных средств по рецептам врачей фиксируется в реестре отпущенных лекарственных средств. ГУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» проводит медико-экономическую экспертизу сводного реестра рецептов. Полномочия ГУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» установлены Порядком обмена информацией по программам льготного лекарственного обеспечения, утвержденного распоряжением министерства здравоохранения и социального развития Архангельской области 24.05.11 № 478-рд. На основании сводного реестра рецептов выставляются к оплате счета – фактуры, которые оплачиваются Заказчиком.

В позиции 1 раздела 1 «Общие положения» документации об аукционе предмет открытого аукциона в электронной форме определен как оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами из аптечных организаций (пунктов отпуска) по рецептам врачей (фельдшеров) медицинских организаций граждан, имеющих право на льготное обеспечение лекарственными препаратами в соответствии с федеральным и областным законодательством. Предметом открытого аукциона в электронной форме не является поставка товаров.

Согласно позиции 9 раздела 1 «Общие положения» документации об открытом аукционе в электронной форме ко второй части заявки участников размещения заказа установлено требование о наличии копии лицензии на розничную торговлю лекарственными средствами. Требование по наличию лицензии на оптовую торговлю лекарственными средствами отсутствует.

Согласно пункту 2 «Условия оказания услуги» раздела II «Сведения об услугах, на оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта»

оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами граждан, имеющих право на льготное обеспечение осуществляется аптечной организацией или аптечным пунктом. Там же и определена обязанность исполнителя выполнить иные сопутствующие услуге мероприятия:

а) обеспечить наличие в аптечной организации необходимого ассортимента лекарственных препаратов в соответствии с приложением № 1 к государственному контракту;

При хранении лекарственных препаратов:

а) соблюдать условия хранения лекарственных препаратов;

б) контролировать сроки годности лекарственных препаратов;

в) вести раздельный учет движения лекарственных препаратов на бумажном и электронном носителях;

г) выполнять требования Заказчика, включая обеспечение доступа к хранимым лекарственным препаратам.

Услуга по обеспечению лекарственными препаратами должна осуществляться Исполнителем надлежащего качества, а именно:

а) качество лекарственных препаратов должно соответствовать установленным в Российской Федерации государственным стандартам и подтверждаться соответствующими документами, оформленными в соответствии с требованиями нормативных документов.

б) лекарственные препараты должны отпускаться отдельным категориям граждан в надлежащей упаковке.

в) маркировка должна соответствовать требованиям действующих нормативных актов Российской Федерации.

Исходя из смысла документации об открытом аукционе в электронной форме, для оказания услуг по отпуску лекарственных препаратов льготным категориям граждан аптечная организация должна:

- располагать определенным ассортиментом лекарственных препаратов (самостоятельно закупать необходимые лекарственные препараты для поддержания требуемого ассортимента);

- хранить их в надлежащих условиях в соответствии с существующими требованиями к хранению лекарственных препаратов и в дальнейшем отпустить отдельным категориям граждан по рецептам врачей (фельдшеров).

Такие виды деятельности технологически и функционально связаны между собой и отражают основные функции и задачи любой аптечной организации.

Оплата за фактически оказанные услуги осуществляется только после отпуска лекарственных препаратов льготным категориям граждан. (При этом, следует иметь ввиду, что оплата Заказчиком производится только за фактически оказанные услуги, то есть после отпуска лекарственного препарата).

Данная схема закупки очень удобна для Заказчика, так как, если Заказчик будет закупать лекарственные препараты самостоятельно, то это может привести к тому, что в результате поставки сразу всего объема закупленных лекарственных средств не все они смогут быть реализованы льготными категориями граждан в связи с отсутствием спроса на такие лекарственные средства. При этом в данном случае оплата лекарственных средств была бы произведена по факту их поставки. (Указанный принцип работы является определяющим, поскольку ограниченный закуп лекарственных препаратов пропорционален ограниченном спросу на лекарственные препараты. В противном случае, при приобретении большого объема лекарственных препаратов, вероятность истечения срока годности хранимого товара при весьма малом спросе, увеличивается).

Таким образом, при формировании такого предмета закупки - обеспечение лекарственными препаратами льготных категорий граждан аптечными организациями, была учтена необходимость достижения конечного результата - обеспечение нуждающихся граждан необходимыми лекарственными средствами. Это позволит избежать расходования денежных средств из бюджета до того момента, пока конечный результат не будет достигнут, а именно: гражданин, имеющий право на льготное лекарственное обеспечение, получит лекарство.

Как следует из содержания части 1 статьи 1 ФЗ «О размещении заказов» названный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Согласно статье 52 Федерального закона от 12.04.2010 года № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», фармацевтическая деятельность осуществляется организациями оптовой торговли лекарственными средствами, аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность. В соответствии со статьей 4 указанного закона фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта: требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или

эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Следовательно, оказание комплекса услуг аптечными организациями (закупка аптеками необходимых лекарственных препаратов, осуществление надлежащего хранения и отпуска лекарственных средств льготным категориям граждан) является потребностью Заказчика.

Заявитель в своей жалобе ссылается на Письмо ФАС РФ от 14.02.2011 N АЦ/4619 «О разъяснении Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в части соблюдения законодательства о размещении заказов Российской Федерации при проведении закупок на оказание услуг по обеспечению отдельных категорий граждан лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения», согласно которому ФАС России считает, что в целях недопущения ограничения количества участников торгов не следует объединять в один лот услуги по поставке, хранению и отпуску лекарственных средств отдельным категориям граждан.

Архангельское УФАС России поддерживает такую позицию ФАС России, однако в данном случае, Заказчиком определен иной предмет открытого аукциона в электронной форме, а именно: оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами из аптечных организаций по рецептам врачей (фельдшеров) медицинских организаций граждан, имеющих право на льготное обеспечение лекарственными препаратами и изделиями медицинского назначения. В данный предмет, как было установлено, не входит поставка лекарственных средств.

Таким образом, в действиях Заказчика и Уполномоченного органа при проведении данного открытого аукциона в электронной форме нарушений норм ФЗ «О размещении заказов» не выявлено.

В силу пункта 6.1 части 3 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе обоснование максимальной цены контракта в соответствии с положениями статьи 19.1 данного Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 19.1 ФЗ «О размещении заказов» в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети "Интернет" или иного указания.

Частью 3 статьи 19.1. ФЗ «О размещении заказов» установлено, что размещение на официальном сайте конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе документации об открытом аукционе в электронной форме), извещения о проведении запроса котировок, в которых указываются обоснование начальной

(максимальной) цены контракта (цены лота) и иная предусмотренная частью 2 указанной статьи информация, признается добросовестным исполнением требований статьи 19.1. ФЗ «О размещении заказов».

Из вышеизложенного следует, что при обосновании начальной (максимальной) цены контракта (договора) источники информации о цене должны быть общедоступны для всех заинтересованных в размещении заказов лиц и проверяемы, т.е. размещены на сайте вместе с документацией.

Достаточным условием исполнения требований статьи 19.1 ФЗ «О размещении заказов» вне зависимости от предмета размещения заказа и способов получения информации для обоснования начальной (максимальной) цены контракта, является указание в документации о торгах, извещении о запросе котировок совокупности полученной заказчиком, уполномоченным органом информации в виде таблиц, схем, текста и т.п. ФЗ «О размещении заказов» не ограничена публикация в составе документации о торгах, извещении о проведении запроса котировок иных подтверждающих обоснованность начальной (максимальной) цены контракта документов.

Как установлено материалами дела, обоснованием начальной (максимальной) цены контракта по предмету аукциона является приложение №2 к документации об аукционе, в котором Заказчиком и Уполномоченным органом приведен расчет обоснованием начальной (максимальной) цены контракта.

Уполномоченный орган в своем объяснении пояснил, что в качестве источников информации использована информация о предельных ценах на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших препаратов. Предельная отпускная цена составляет стоимость самого лекарственного препарата, а предельная розничная и оптовая надбавка покрывают расходы участника размещения заказа на оказание услуг, предусмотренных документацией об аукционе.

При таких обстоятельствах, начальная (максимальная) цена контракта на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами из аптечных организаций (пунктов отпуска) по рецептам врачей (фельдшеров) медицинских организаций граждан, имеющих право на льготное обеспечение лекарственными препаратами в соответствии с федеральным и областным законодательством является обоснованной, а данное обоснование начальной (максимальной) цены контракта, указанное в документации об Аукционе, можно признать добросовестным исполнением требований статьи 19.1 ФЗ «О размещении заказов».

Таким образом, в действиях Заказчика, Уполномоченного органа по обоснованию начальной (максимальной) цены контракта нарушений ФЗ «О размещении заказов» не выявлено.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов».

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов» 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.

На заседании Комиссии представитель Заявителя не представил доказательств того, что действия Заказчика и Уполномоченного органа по разработке и утверждению документации об аукционе приводят к заключению государственного контракта с единственным поставщиком на протяжении продолжительного времени, ограничивает количество участников размещения заказа.

Указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Таким образом, в действиях Заказчика, Уполномоченного органа по разработке и утверждению документации об аукционе нарушений ФЗ «О размещении заказов» не выявлено.

Руководствуясь частью 5 статьи 17 и частью 6 статьи 60 ФЗ «О размещении заказов», Административным регламентом, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной.

Примечание. *Согласно части 9 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного орган*

а, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии Д.В. Бугаев

Члены Комиссии С.В. Лобов

Н.В. Вознесенская