

РЕШЕНИЕ

«03» августа 2015 года

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	Стельмах С.В. -	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;	при
Членов комиссии:	Лыжина Д.А.-	начальника отдела контроля в сфере закупок;	
	Щегловой Е.Р.-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	
	Михалевой Е.Е. -	главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;	

участи:

- <...>- представителя МБУЗ «Детская клиническая больница №2», по доверенности;

- <...> – представителя Управления муниципального заказа администрации г. Кемерово, по доверенности,

рассмотрев дело №319/З-2015, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МБУЗ «Детская клиническая больница №2» законодательства в сфере закупок при проведении аукциона в электронной форме №0139300032515001257 на поставку лекарственных средств, в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), 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 19.11.2014 № 727/14

установила:

28.07.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ИП <...> (вх. №2841э от 28.05.2015г.) на положения документации электронного аукциона №0139300032515001257 на поставку лекарственных средств.

По мнению ИП <...>, опубликованная документация об аукционе разработана с нарушениями требований законодательства о контрактной системе, а именно:

- требование о наличии у участников закупки действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля) ограничивает возможность участия в данной закупке субъектов розничной торговли лекарственными средствами и производителей лекарственных препаратов, что противоречит законодательству о контрактной системе;

- предметом аукциона является поставка лекарственных средств с различными международными непатентованными наименованиям, при этом заказчиком не соблюдены требования пункта 6 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ и Постановления Правительства РФ от 17.10.2013 №929 "Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями".

В процессе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

24.07.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – Управлением муниципального заказа администрации г. Кемерово были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0139300032515001257 на поставку лекарственных средств и аукционная документация.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 6 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ в случае, если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного контракта (одного лота) не могут быть лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная

(максимальная) цена контракта (цена лота) превышает [предельное значение](#), установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

В соответствии с техническим заданием электронного аукциона №0139300032515001257 заказчику требуются следующие лекарственные средства:

1.	МНН: Кларитромицин МНН: Кларитромицин Лекарственная форма: таблетки покрытые пленочной оболочкой, дозировка 250 мг. Фармако-терапевтическая группа:антибиотик-макролид. Активное вещество -кларитромицин 250 мг. Упаковка: •7 шт., блистеры (2) - пачки картонные.	Упаковка	300.00
2.	МНН: Бифидобактерии лонгум+Энтерококкус фенициум МНН: Бифидобактерии лонгум+Энтерококкус фециум Лекарственная форма: капсулы кишечнорастворимые. Комплектность: По 30 капсул в алюминиевом пенале, укупоренном полиэтиленовой пробкой с контролем первого вскрытия, содержащей осушитель. По 1 пеналу с инструкцией по применению помещают в картонную пачку.	Упаковка	400.00

Таким образом, техническое задание содержит требование о поставке лекарственных препаратов с различными международными непатентованными наименованиями, при этом начальная (максимальная) цена контракта составляет 196 928.00 рублей.

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ от 17.10.2013 №929 "Об установлении предельного значения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями" предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) установлено в размере 1 тыс. рублей, если предметом одного контракта (одного лота) наряду с иным лекарственным средством (иными лекарственными средствами) является поставка лекарственного средства с **международным непатентованным наименованием** (при отсутствии такого наименования - с химическим, группировочным наименованием), в рамках которого **отсутствуют зарегистрированные в**

установленном порядке аналогичные по лекарственной форме и дозировке лекарственные средства.

В соответствии с информацией, размещенной в Государственном реестре лекарственных средств, лекарственное средство **с МНН «Бифидобактерии лонгум+Энтерококкус фенициум» в форме капсул кишечнорастворимых** производится исключительно «Ферросан А/О», Дания (торговое наименование – «бифиформ»).

На основании изложенного действия заказчика вступают в противоречие с пунктом 1 части 1 статьи 64, пунктом 6 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

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 со [статьей 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.

При реализации товаров оптом оформляется договор поставки или иной договор гражданско-правового характера, содержащий признаки договора поставки.

В соответствии со [статьей 506](#) ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, 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".

В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) ФЗ №44-ФЗ 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.

Согласно части 3 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Пунктом 12 информационной карты аукциона установлено, что участники закупки должны предоставить в составе заявки на участие в рассматриваемом

электронном аукционе копию действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (оптовая торговля).

Таким образом, действия заказчика в данной части соответствуют требованиям действующего законодательства о контрактной системе, а довод заявителя следует признать необоснованным.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> на действия заказчика – МБУЗ «Детская клиническая больница №2» при проведении аукциона в электронной форме №0139300032515001257 на поставку лекарственных средств **частично обоснованной** (в части нарушения пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 6 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд»).

2. Признать заказчика – МБУЗ «Детская клиническая больница №2» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 64, пункт 6 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела №319/З-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

Е.Р. Щеглова

Е.Е. Михалева