

РЕШЕНИЕ:

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере размещения заказов в составе:

председатель Комиссии: <...>. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти,

члены Комиссии: <...>. - начальник отдела контроля размещения государственного заказа; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа; <...>- специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа; <...>- специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа (отсутствует), кворум соблюден,

в присутствии представителей государственного заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» - <...> (доверенность от 18.12.2013 № 1144), <...> (доверенность от 18.12.2013г. № 1145), <...> (доверенность от 18.12.2013г. № 1143);

в отсутствие представителя заявителя - ООО «Региональная медицинская компания» (о времени и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом – в деле имеется уведомление от 16.12.2013г. № ТГ 01-17-078158э),

рассмотрев жалобу ООО «Региональная медицинская компания» (далее – Заявитель) на действия государственного заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок на поставку средств антисептических, растворов экстемпоральных (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0313300146713000182, далее – запрос котировок), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов, Закон), 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 24.07.2012 № 498 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

12.12.2013г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба ООО «Региональная медицинская компания» на действия Заказчика при проведении запроса котировок.

По мнению Заявителя, Заказчик незаконно включил в один предмет закупки дезинфицирующие средства, а также лекарственные средства, реализация

которых на территории Российской Федерации возможна только при наличии соответствующей лицензии. Подобное формирование предмета закупки Заявитель считает ограничивающим количество участников размещения заказа.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились. Как пояснили представители Заказчика, в соответствии с Регистром лекарственных средств России (том 2 под редакцией М.Д. Машковского «Лекарственные средства») все препараты, на поставку которых проводится запрос котировок, являются лекарственными средствами, в том числе перекись водорода. Кроме того, представители Заказчика указали на то, что включение в предмет закупки перекиси водорода является правомерным, поскольку указанное средство относится к антисептическим средствам (код ОКДП 2423362, группа 81).

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, осуществив в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

02.12.2013г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении запроса котировок на поставку средств антисептических, растворов экстемпоральных. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере – 297 281, 00 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки котировочных заявок № 0313300146713000182-П от 13.12.2013г. к сроку окончания подачи котировочных заявок не было подано ни одной заявки.

1. Согласно пункту 4 статьи 43 Закона извещение о проведении запроса котировок должно содержать наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг. При этом должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, 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. Указанные требования устанавливаются в соответствии с [частями 2.1 - 3.4 статьи 34](#) Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 45 Закона извещение о проведении запроса котировок должно содержать сведения, предусмотренные [статьей 43](#) Закона, и быть доступным для ознакомления в течение всего срока подачи котировочных заявок без взимания платы. Извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в этом извещении также должно содержаться указание на товарный знак товара

российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товару, происходящему из иностранного государства или группы иностранных государств). В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки, они должны сопровождаться словами "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 размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными на основании [пункта 4 статьи 43](#) Закона. Извещение о проведении запроса котировок не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, а также требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что Заказчиком в извещении о проведении запроса котировок следует следующие требования к товару:

1. Раствор перекиси водорода 6% - 10 литров;
2. Раствор перекиси водорода 6% - 5 литров;
3. Раствор перекиси водорода 6% - 1 литр;
4. Раствор фурацилина 1:5000 150,0мл водный стерильный, для наружного применения;
5. Раствор фурацилина 1:5000 400,0мл водный стерильный, для наружного применения;
6. Раствор формалина 10% 1 л, для наружного применения;
7. Раствор формалина 10% 500,0мл, для наружного применения;
8. Раствор формалина 10% 100,0мл, для наружного применения;
9. Раствор Люголя 3% 50,0мл, водный, нестерильный, для наружного применения;
10. Раствор Люголя 1 %, 100,0мл, водный, нестерильный, для наружного применения;
11. Глицерин 5 мл стерильный;
12. Раствор уксусной кислоты 3% 400мл для наружного применения;
13. Раствор уксусной кислоты 5 % 50мл ,для наружного применения;
14. Раствор бриллиантовой зелени, для наружного применения, 1% 100,0мл, водный;
15. Масло вазелиновое 10,0мл, стерильное;
16. Раствор йодопирона 1% 1000,0мл, спиртовой;
17. Раствор метиленового синего 1% - 100мл;
18. Раствор метиленового синего стерильный 0,002% - 400мл.

Согласно сведениям Государственного реестра лекарственных средств (<http://grls.rosminzdrav.ru/grls.aspx>) раствор перекиси водорода 6% не является

лекарственным средством. Кроме того, Заявителем представлено доказательство (свидетельство о государственной регистрации № RU.77.99.21.002.E.012442.08.12 от 10.08.2012г.) того, что «Перекись водорода 6%» является дезинфицирующим средством.

Вместе с тем, Заказчиком в предмет закупки по указанному запросу котировок включены лекарственные препараты (группировочное название: Йод+(Калия йодид+Глицерол, МНН: Вазелиновое масло), готовые к применению (позиции №№ 9, 10, 15 таблицы технических характеристик товара), а также фармацевтические субстанции (формалин, глицерин) и лекарственные препараты (торговое наименование «Фурациллин», МНН: Нитрофурал; торговое наименование «Йодопирон», группировочное наименование: Повидон-Йод+(Калия йодид)), предназначенные для изготовления лекарственных препаратов в форме растворов (позиции №№ 4, 5, 6, 7, 8, 16 таблицы технических характеристик товара).

В соответствии с Законом об обращении лекарственных средств фармацевтическая деятельность - это деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и(или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Пунктом 47 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлено, что фармацевтическая деятельность относится к видам деятельности, подлежащим лицензированию. Порядок ее лицензирования определяется постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2011 № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» (далее - Положение о лицензировании фармацевтической деятельности).

В соответствии с Положением о лицензировании фармацевтической деятельности 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.

Статья 4 Закона об обращении лекарственных средств определяет:

- организацию оптовой торговли лекарственными средствами - как организацию, осуществляющую оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями Закона об обращении лекарственных средств;

аптечную организацию - как организацию, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющую розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями Закона об обращении лекарственных средств.

Из части 1 статьи 52 Закона об обращении лекарственных средств усматривается, что 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 поселениях, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

Согласно части 8 статьи 45 Закона об обращении лекарственных средств производители лекарственных средств могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке: 1) другим производителям лекарственных средств для производства лекарственных средств; 2) организациям оптовой торговли лекарственными средствами; 3) аптечным организациям, ветеринарным аптечным организациям, индивидуальным предпринимателям, имеющим лицензию на фармацевтическую деятельность или лицензию на медицинскую деятельность; 4) научно-исследовательским организациям для научно-исследовательской работы; 5) медицинским организациям и ветеринарным организациям; 6) организациям, осуществляющим разведение, выращивание и содержание животных.

Организации оптовой торговли в соответствии со статьей 53 Закона об обращении лекарственных средств могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке: 1) другим организациям оптовой торговли лекарственными средствами; 2) производителям лекарственных средств для целей производства лекарственных средств; 3) аптечным организациям и ветеринарным аптечным организациям; 4) научно-исследовательским организациям для научно-исследовательской работы; 5) индивидуальным предпринимателям, имеющим лицензию на фармацевтическую деятельность или лицензию на медицинскую деятельность; 6) медицинским организациям, ветеринарным организациям; 7) организациям, осуществляющим разведение, выращивание и содержание животных.

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.

Одновременно определение оптовой и розничной торговли приведено в статье 2 Закона о торговой деятельности.

Так, 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 кодекса продажа товаров в розницу оформляется договором розничной купли-продажи. Этот договор является публичным, то есть устанавливающим обязанности по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг, которые необходимо осуществить в отношении всех заинтересованных лиц. По такому договору продавец обязуется передать товар для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (статьи 426 и 492 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)). Согласно статье 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.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что реализация лекарственных средств поставщиком-продавцом по договору поставки является оптовой торговлей, и поставку лекарственных средств 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.

Необходимо отметить, что статья 55 Закона об обращении лекарственных средств предоставила аптечным организациям право осуществлять лишь розничную продажу относительно лекарственных препаратов.

Принимая во внимание, что поставка дезинфицирующих средств (предусмотренных позициями №№ 1, 2, 3 таблицы технических характеристик товара) не требует наличия у участников размещения заказа разрешительных документов, а также тот факт, что поставка и изготовление лекарственных препаратов в форме растворов для медицинского применения (предусмотренных позициями №№ 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 15, 16 таблицы технических характеристик товара) в соответствии со статьями 54, 55, 56 Закона об обращении лекарственных средств и Постановлением Правительства РФ от 22.12.2011 N 1081 "О лицензировании фармацевтической деятельности" являются различными видами работ, услуг, составляющих фармацевтическую деятельность, и осуществляются участниками размещения заказа на основании различных разрешительных документов (лицензия на оптовую торговлю лекарственными средствами для медицинского применения, лицензия на розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения – для аптечных организаций, лицензия на отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, лицензия на изготовление лекарственных препаратов для медицинского применения), Комиссия Удмуртского УФАС России признаёт действия Заказчика по установлению требования о поставке дезинфицирующих средств (предусмотренных позициями №№ 1, 2, 3 таблицы технических характеристик товара), лекарственных препаратов (группировочное название: Йод+(Калия йодид+Глицерол, МНН: Вазелиновое масло), готовых к применению (позиции №№ 9, 10, 15 таблицы технических характеристик товара), а также фармацевтических субстанций (формалин, глицерин) и лекарственных препаратов (торговое наименование «Фурациллин», МНН: Нитрофурал; торговое наименование «Йодопирон», группировочное наименование: Повидон-Йод+(Калия йодид)), предназначенных для изготовления лекарственных препаратов в форме растворов (позиции №№ 4, 5, 6, 7, 8, 16 таблицы технических характеристик товара), в рамках одного запроса котировок ограничивающими количество участников размещения заказа и нарушающими требование части 2 статьи 45 Закона о размещении заказов, соответственно жалобу обоснованной.

В действиях Заказчика, разместившего извещение о проведении запроса котировок с нарушением требований Закона о размещении заказов, содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно части 2 статьи 10 Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путём проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 2 статьи 43 Закона заказчик, уполномоченный орган вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок цен товаров, работ, услуг, соответственно производство, выполнение, оказание которых осуществляются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа и для которых есть функционирующий рынок, с учетом положений [части 3](#) статьи 43, в

случаях, если цена контракта не превышает пятьсот тысяч рублей, за исключением случаев, предусмотренных [частями 5 - 6.1](#) статьи 43 и [главой 5](#) Закона.

Частью 1 статьи 56 Закона об обращении лекарственных средств предусмотрено, что изготовление лекарственных препаратов аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, осуществляется по рецептам на лекарственные препараты, по требованиям медицинских организаций, ветеринарных организаций в соответствии с правилами изготовления и отпуска лекарственных препаратов, утвержденными уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

При таких обстоятельствах, когда в предмет поставки по указанному запросу котировок Заказчиком включены работы по изготовлению лекарственных препаратов, а также услуги по их отпуску, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что размещения заказа путём запроса котировок на поставку средств антисептических, растворов экстенпоральных (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0313300146713000182) осуществлено Заказчиком на выполнение работ и оказание услуг по конкретным заявкам, чем допущено нарушение части 2 статьи 10, а также части 2 статьи 43 Закона о размещении заказов.

В действиях Заказчика, разместившего заказ иным способом в случае, когда размещение такого заказа в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд должно осуществляться путем проведения торгов, содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012 года № 498 г., Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Региональная медицинская компания» на действия государственного заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» при проведении запроса котировок на поставку средств антисептических, растворов экстенпоральных (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0313300146713000182) обоснованной.
2. Признать государственного заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» нарушившим часть 2 статьи 10, часть 2 статьи 43, часть 2 статьи 45 Закона о размещении заказов.

3. Выдать государственному заказчику – БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» предписание об устранении допущенных нарушений Закона о размещении заказов.
4. Передать материалы дела должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд, арбитражный суд в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ:

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере размещения заказов в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти,

председатель Комиссии: <...>. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти,

члены Комиссии: <...>. - начальник отдела контроля размещения государственного заказа; <...>– старший государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа; <...> - специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа; <...>- специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа (отсутствует), кворум соблюден,

на основании своего решения от 19 декабря 2013 года по делу № ТГ 07-06/2013-333 З о нарушении законодательства о размещении заказов, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «Региональная медицинская компания» на действия государственного заказчика – БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» при проведении запроса котировок на поставку средств антисептических, растворов экстемпоральных (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0313300146713000182), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 №

94 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), руководствуясь частями 9, 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов,

п р е д п и с ы в а е т:

1. Государственному заказчику - БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» **в течение 10 рабочих дней** с момента получения копии решения и предписания № ТГ 07-06/2013 - 333 З с учётом выявленных нарушений устранить нарушение Закона о размещении заказов путём аннулирования запроса котировок на поставку средств антисептических, растворов экстемпоральных (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0313300146713000182).

2. Государственному заказчику - БУЗ УР «Городская клиническая больница № 1 Министерства здравоохранения Удмуртской Республики» **в течение трех рабочих дней с даты исполнения предписания** проинформировать Комиссию Удмуртского УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания с приложением заверенных надлежащим образом копий документов, подтверждающих устранение нарушений законодательства о размещении заказов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Удмуртского УФАС России по контролю в сфере размещения заказа – <...>

Настоящее предписание может быть обжаловано в суд, арбитражный суд в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Примечание: В соответствии с частью 7 статьи 19.5 невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии:

<...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>