

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

ООО «Аптека №105»

Дело № 6-К-2015

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 19 января 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 21 января 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 13.01.2014 №2, от 17.02.2014 №34, 11.04.2014 №109 в составе:

«...»

при участии представителей:

заявителя - общества с ограниченной ответственностью «Аптека №105» - <.....>

заказчика-федерального государственного бюджетного учреждения "Федеральный центр травматологии, ортопедии и эндопротезирования" Министерства здравоохранения Российской Федерации (г. Чебоксары)– <.....>

рассмотрев жалобу ООО «Аптека №105» о нарушении заказчиком - федеральным государственным бюджетным учреждением "Федеральный центр травматологии, ортопедии и эндопротезирования" Министерства здравоохранения Российской Федерации (г. Чебоксары) (далее – Заказчик) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 14.01.2015 обратилось ООО «Аптека №105» с жалобой на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на поставку кислорода медицинского жидкого (изв.№ 03 15 1000005 14000354).

В жалобе ООО «Аптека №105» сообщает, что аукционная документация, объявленной закупки, размещена с нарушением Закона о контрактной системе. Установленное Заказчиком требование о наличии лицензии на осуществление фармацевтической деятельности в качестве составляющей оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, ограничивает количество потенциальных участников закупки.

На основании изложенного заявитель просит признать положения аукционной документации противоречащими требованиям действующего законодательства и выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства.

Представитель Заказчика нарушения законодательства о контрактной системе не признал.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

19.12.2014 Заказчиком на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение №0315100000514000354 о проведении электронного аукциона поставку кислорода медицинского жидкого с начальной (максимальной) ценой контракта 243 225,00 руб. На основании решения Заказчика в извещение 26.12.2014 внесены изменения.

На основании части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, а именно соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Из документов, представленных в материалы дела следует, что пункт 1.8.2. аукционной документации предусматривает требование о наличии у участника закупки лицензии на осуществление фармацевтической деятельности с указанием в лицензии в качестве составляющей оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения.

Обращение на территории Российской Федерации лекарственных средств регулируется Федеральным законом от 12.10.2010 №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее-Закон об обращении лекарственных средств).

В соответствии с пунктом 33 статьи 4 Закона об обращении лекарственных средств фармацевтической деятельностью является 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 лицензирования фармацевтической деятельности установлен 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.

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.

Во исполнение требований статьей 54 Закона об обращении лекарственных средств приказом Минздравсоцразвития Российской Федерации от 28.12.2010 № 1222н утверждены Правила оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, которыми определено, что только организации оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, имеющие соответствующую лицензию могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке медицинским организациям.

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

Врачебные (фельдшерские) назначения лекарственных средств для медицинского применения осуществляются на выписываемых рецептурных бланках, установленной формы для пациентов.

Согласно нормам Гражданского кодекса Российской Федерации 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 ГК РФ). 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.

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 определено, что должен содержать такой договор: стороны сделки, ассортимент товаров, порядок и форма расчетов, момент перехода права собственности на товар.

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.

С учетом данных правовых положений, Комиссия приходит к выводу о том, что реализация лекарственных средств для медицинского применения поставщиком по договору поставки является оптовой торговлей, которую могут осуществлять производители лекарственных средств, организации оптовой торговли лекарственными средствами.

Кроме того, Комиссия отмечает, что согласно сведениям Единого государственного реестра лекарственных средств кислород жидкий медицинский (МНН кислород) является лекарственным средством в форме фармацевтической субстанции, а не в форме лекарственного препарата.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений закона о контрактной системе по установлению в аукционной документации требования наличия лицензии на осуществление оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения.

В соответствии с частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе по результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного пунктом 2 части 22 статьи 99 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных частью 22 статьи 99 настоящего Федерального закона.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к итоговому заключению о том, что жалоба ООО «Аптека №105» является необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аптека №105» необоснованной.

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии «...»