

11 октября 2010 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Управления) в составе:

Мокроусова С.В. – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии Управления;

Шмелевой И.Ю. – заместителя начальника отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;

Дубровской Т.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;

Михейкиной А.Д. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления,

при участии:

со стороны ООО «Аптека для всей семьи»:

- <...> – генерального директора ООО «Аптека для всей семьи»;

- <...> – представителя по доверенности от 08.10.2010 № 287,

со стороны уполномоченного органа – Управления по размещению государственного заказа Пензенской области:

- <...> – представителя по доверенности от 15.09.2010 № 1292;

- <...> – представителя по доверенности от 08.10.2010 № 2208,

со стороны государственного заказчика – государственного учреждения здравоохранения «Пензенская областная клиническая больница им. Н.Н. Бурденко» (далее – ГУЗ «ПОКБ им Н.Н. Бурденко»):

- <...> – представителя по доверенности от 25.11.2009 б/н,

рассмотрев жалобу ООО «Аптека для всей семьи» на действия уполномоченного органа – Управления по размещению государственного заказа Пензенской области при проведении открытого аукциона № 367-А «Поставка лекарственных средств (Гормоны и средства, влияющие на эндокринную систему) для ГУЗ «Пензенская областная клиническая больница им. Н.Н. Бурденко», руководствуясь Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), 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 товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

#### УСТАНОВИЛА:

Управлением по размещению государственного заказа Пензенской области (далее – уполномоченный орган) 13 сентября 2010 года был объявлен открытый аукцион № 367-А «Поставка лекарственных средств (Гормоны и средства, влияющие на эндокринную систему) для ГУЗ «Пензенская областная клиническая больница им. Н.Н. Бурденко» (далее – Аукцион) для нужд государственного заказчика – МУЗ «ПОКБ им. Н.Н. Бурденко» (далее – Заказчик).

4 октября 2010 года в Пензенское УФАС России обратилось ООО «Аптека для всей семьи» с жалобой на действия уполномоченного органа.

В своей жалобе ООО «Аптека для всей семьи» указывает, что в Информационной карте документации об аукционе неправомерно установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в аукционе только копии лицензии на фармацевтическую деятельность - оптовую торговлю лекарственными средствами. По мнению заявителя, данное требование нарушает права ООО «Аптека для всей семьи» ограничивает количество участников размещения заказа, имеющих лицензию на розничную торговлю лекарственными средствами.

На заседании Комиссии представители ООО «Аптека для всей семьи» подтвердили доводы, изложенные в жалобе от 04.10.2010 № 302.

Представитель заказчика не согласен с доводами жалобы по основаниям, изложенным в отзыве от 08.10.2010 № 2555.

Представитель уполномоченного органа поддержал доводы, изложенные в отзыве от 06.10.2010 № 2213.

Изучив представленные материалы, заслушав представителей, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

Из материалов, представленных на заседание Комиссии Управления, следует, что пунктом 23 информационной карты документации об аукционе установлен перечень документов, входящих в состав заявки на участие в аукционе. Согласно подпункту 3 пункта 23 информационной карты документации, одним из документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в аукционе, является копия лицензии на фармацевтическую деятельность – оптовую торговлю лекарственными средствами.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом аукциона, и такие требования предусмотрены документацией об аукционе.

Согласно документации об аукционе, утвержденной 13 сентября 2010 года, предметом Аукциона и предметом государственных контрактов является поставка лекарственных средств (Гормоны и средства, влияющие на эндокринную систему).

Из пояснений представителя Заказчика следует, что вышеуказанное требование было установлено во исполнение требований статей 173, 492, 506 Гражданского кодекса Российской Федерации, статей 9, 53, 54, 55 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств».

Пунктами 2, 3 статьи 2 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» определено: оптовая торговля - это 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;

розничная торговля - это 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 пункту 3.6. Правил оптовой торговли лекарственными средствами (утв. Приказом Минздрава РФ от 15 марта 2002 г. N 80) оптовая торговля лекарственными средствами может осуществляться при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность (с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами»), выданной Министерством здравоохранения Российской Федерации или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому Министерство здравоохранения Российской Федерации передало свои полномочия по соглашению.

Заявителем не были представлены документы, позволяющие утверждать, что организация, имеющая лицензию на розничную торговлю лекарственными средствами, имеет право осуществлять поставку лекарственных средств, являющихся предметом аукциона.

Таким образом, документация об аукционе разработана уполномоченным органом в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

При проведении внеплановой проверки установлено следующее.

1. Согласно части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Пунктами 5, 10 информационной карты документации об аукционе установлены требования к качеству товаров, работ, услуг, а также требования к размерам, упаковке, отгрузке товара. В частности, в пункте 5 установлено, что «Поставляемый товар должен соответствовать требованиям п. 4 ст. 31 Федерального закона от 22.06.1998г. № 86-ФЗ «О лекарственных средствах», в пункте 10 - «Тара и упаковка товара должны соответствовать требованиям, установленным ст. 16 Федерального закона РФ от 22.06.1998г. № 86-ФЗ «О лекарственных средствах».

В то же время Федеральным законом от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» вышеуказанный федеральный закон признан утратившим силу с 1 сентября 2010 года.

Комиссия управления считает, что уполномоченным органом не указаны требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, что является нарушением требования части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов.

2. Согласно пункту 16 информационной карты, Форме 1.4.4 «Сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, качестве работ, услуг» участнику размещения заказа необходимо указать (декларировать) страну происхождения поставляемого товара.

Кроме того, указано, что в случае, если в заявке участника размещения заказа не указана страна происхождения товара, предлагаемого к поставке, при рассмотрении заявок на участие в аукционе такой участник не допускается к участию в аукционе.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению в соответствии с частями 2-3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

Часть 2 статьи 35 Закона о размещении заказов устанавливает исчерпывающий перечень требований к документам и сведениям, которые должна содержать заявка участника размещения заказа. Требования об указании в составе заявки на участие в аукционе сведений о стране происхождения поставляемого товара не установлено.

В соответствии с частью 3 статьи 35 Закона о размещении заказов требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

Таким образом, установив в документации об аукционе вышеназванное требование, уполномоченный орган нарушил часть 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

3. Согласно части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами «или эквивалент». Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

В Приложении № 1 к информационной карте документации об аукционе указаны торговые наименования лекарственных средств или эквивалент.

Доказательств, подтверждающих, что наименования «Глюкованс 500/5 мг», «Глюкофаж 1000 мг», «Диабетон МВ» зарегистрированы в качестве товарных знаков, ни Заказчиком, ни уполномоченным органом, не представлено.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона 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.

Таким образом, указание в документации об аукционе конкретных торговых наименований приводит к ограничению количества участников размещения заказа.

Следовательно, уполномоченный орган, указав конкретное наименование товара и с использованием слов «или эквивалент», нарушил положения частей 3, 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Комиссия Управления, руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аптека для всей семьи» на действия уполномоченного органа – Управления по размещению государственного заказа Пензенской области необоснованной.

2. Признать уполномоченный орган – Управление по размещению государственного заказа Пензенской области нарушившим часть 2, 3, 3.1, пункт 1 части 4 статьи 34, часть 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

3. Выдать уполномоченному органу – Управлению по размещению государственного заказа Пензенской области предписание об устранении нарушений.

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

11 октября 2010 года

г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее также - Комиссия Управления) в составе:

- Мокроусова Сергея Викторовича – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;
- Шмелевой И.Ю. – заместителя начальника отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;
- Дубровской Т.В. - главного специалиста - эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;
- Михайкиной А.Д. - ведущего специалиста - эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления,

на основании своего решения № 3-22/106-2010 от 11 октября 2010 года по результатам рассмотрения жалобы ООО «Аптека для всей семьи» на действия заказчика - ГУЗ «Пензенская областная клиническая больница им. Н.Н. Бурденко», уполномоченного органа – Управления по размещению государственного заказа Пензенской области при проведении открытого аукциона № 367-А «Поставка лекарственных средств (Гормоны и средства, влияющие на эндокринную систему) для ГУЗ «Пензенская областная клиническая больница им. Н.Н. Бурденко», на основании части 9 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),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ

Уполномоченному органу – Управлению по размещению государственного заказа Пензенской области:

1. Вернуть участникам размещения заказа, поданные на участие в аукционе заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки.

2. Внести следующие изменения в документацию об аукционе:

- указать в пунктах 5, 10 Информационной карты требования к качеству товаров, работ, услуг, размерам, упаковке, отгрузке товара в соответствии с действующим законодательством;

- исключить из пункта 16 Информационной карты и Формы 1.4.4 документации об аукционе о необходимости указать (декларировать) страну происхождения поставляемого товара и основание для отказа участнику размещения заказа в допуске к участию в аукционе, в случае, если в заявке участника размещения заказа не указана страна происхождения;

- исключить из Приложения № 1 к информационной карте документации об аукционе торговые наименования лекарственных средств «Глюкованс 500/5 мг», «Глюкофаж 1000 мг», «Диабетон МВ».

3. Подробно рассмотреть вопрос о лицензируемых видах деятельности, являющихся предметом государственного контракта, и установить в документации об аукционе копию какой лицензии необходимо представить участнику размещения заказа в составе аукционной заявки.

При внесении в документацию об аукционе изменений, указанных в пункте 2 настоящего предписания, срок подачи заявок на участие в аукционе должен быть продлен так, чтобы с момента размещения таких изменений он составлял не менее 15 дней до даты окончания подачи заявок.

4. Провести процедуру размещения заказа в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

5. Настоящее предписание должно быть исполнено в срок до 25 октября 2010 года.

6. Представить в Пензенское УФАС России копии документов, подтверждающих исполнение пунктов 1, 2, 3, 4 настоящего предписания в срок не позднее 29 октября 2010 года.