



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орел, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 45-44-20
e-mail: to57@fas.gov.ru

13.10.2015 № 3942/03

На № _____ от _____

Заказное с уведомлением о вручении

ООО «Адванта»

115533, г. Москва, проспект Андропова, 22
e-mail: andrey.lankovich@advantamed.ru

Департамент здравоохранения
Орловской области

302028, г. Орёл, пл. Ленина, 1
e-mail: apu@apu.zdravorel.ru

ГУП Орловской области «Орелфармация»

302026, г. Орёл, ул. Красина, 6А

РЕШЕНИЕ
по делу № 246-15/03 АЗ

13.10.2015

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 29.09.2015.
В полном объеме решение изготовлено 13.10.2015.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии Солдатенковой И.В., заместителя руководителя-начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; членов Комиссии: Бочкова С.А., главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Погодиной Е.Ю., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия),

в присутствии представителей: заявителя - ООО «Адванта» Павлова Е.М. (доверенность №5 от 21.09.2015); ответчика по делу - Департамента здравоохранения Орловской области (далее также – Департамент): Чепрунова Р.Ю. (доверенность №06-04-1986 от 18.05.2015), Дубовик Т.А. (доверенность №06-04-3789 от 17.09.2015); заинтересованного лица - ГУП ОО «Орелфармация» Королевой А.В. (доверенность №1181 от 11.08.2015), Воробьевой Г.А. (доверенность №1181 от 11.08.2015),

рассмотрев дело № 246-15/03АЗ по признакам нарушения Департаментом здравоохранения Орловской области части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Орловское УФАС России (далее также – Управление) 08.05.2015 поступила жалоба ООО «Адванта», которая была рассмотрена в рамках Федерального закона от

004712 ❄

05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 44-ФЗ); 18.05.2015 было вынесено решение о признании жалобы необоснованной; однако, учитывая отсутствие полномочий признавать наличие либо отсутствие фактов нарушения антимонопольного законодательства, указанных в жалобе, материалы её рассмотрения были переданы в установленном порядке должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о наличии либо отсутствии в действиях органа исполнительной государственной власти Орловской области признаков нарушения статьи 15 Закона № 135-ФЗ.

Так, из жалобы ООО «Адванта» следует, что объединив в один лот **поставку** лекарственных средств и **услугу** по их хранению и распространению при проведении открытого конкурса на оказание услуг льготного лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан в Орловской области за счет средств областного бюджета (далее также - Гражданин), извещение № 0154200002715000396 (далее - Конкурс), Заказчик (Департамент здравоохранения Орловской области) не только сократил возможное количество участников закупки (хозяйствующих субъектов), которые способны и желают осуществить поставку лекарственных средств без оказания услуг по обеспечению лекарственными средствами граждан, но и передал полномочия по закупке лекарственных средств, возложенные на него Федеральным законом от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (далее - Закон № 178-ФЗ), Законом Орловской области от 13.08.2009 № 942-ОЗ «О льготном лекарственном обеспечении отдельных категорий граждан в Орловской области» (далее - Закон № 942-ОЗ), постановлением Правительства Орловской области от 25.03.2015 № 129 «Об утверждении Порядка льготного лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан в Орловской области за счет средств областного бюджета» (далее - Порядок № 129) хозяйствующему субъекту, что свидетельствует о признаках нарушения части 3 статьи 15 Закона № 135-ФЗ, которой запрещается совмещение функций органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и функций хозяйствующих субъектов, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями указанных органов.

По итогам рассмотрения Управлением упомянутых материалов и на основании приказа Орловского УФАС России от 30.06.2015 № 117 было возбуждено дело № 246-15/03 АЗ (далее также - дело) и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Рассмотрение дела откладывалось; в заседаниях Комиссии объявлялся перерыв.

Лица, участвующие в деле, представили письменные пояснения, копии документов и информацию, а именно, Департамент (исх.№ 06-04-3833 от 21.09.2015, исх.№ 06-04-3983 от 29.09.2015), ГУП ОО «Орелфармация» (вх.№ 4235 от 31.07.2015, исх.№ 04-09-1331 от 22.09.2015).

Представитель Заявителя поддержал позицию ООО «Адванта», изложенную в жалобе.

Представители Департамента пояснили, что:

- Заказчик действовал в соответствии с действующим законодательством, а именно Законом Орловской области от 13.08.2009 № 942-ОЗ «О льготном лекарственном обеспечении отдельных категорий граждан в Орловской области» и постановлением Правительства Орловской области от 25.03.2015 № 129 «Об утверждении Порядка льготного лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан в Орловской области за счет средств областного бюджета»;

- действующее законодательство, в том числе Закон № 44-ФЗ, не ограничивает возможность заказчика объединить в один лот технологически и функционально взаимосвязанные такие виды деятельности как поставка лекарственных препаратов, и их хранение, доставка в аптечные организации, осуществляющие отпуск лекарственных средств, организация отпуска лекарственных средств через аптечные организации льготным категориям граждан, поскольку данные виды деятельности являются комплексным предметом Конкурса и направлены на достижение одного результата - исполнения Департаментом здравоохранения Орловской области возложенных на него законодательством функций по организации обеспечения лекарственными средствами Граждан;

- в настоящее время вместо Конкурса проведен аукцион (с аналогичным предметом контракта), для участия в котором также подана одна заявка – ГУП ОО «Орелфармация»;

- в результате осуществления закупки услуги по организации лекарственного обеспечения Граждан, вместо закупки поставки лекарственных средств (осуществлявшейся ранее, в том числе в первом квартале 2015 года), не были в полной мере достигнуты цели, стоящие перед Департаментом; в этой связи в дальнейшем лекарственные средства будут закупаться Департаментом на основании контрактов поставки.

Представители ГУП ОО «Орелфармация» пояснили, что:

- по результатам Конкурса 26.06.2015 ГУП ОО «Орелфармация» с Департаментом был заключен контракт № 1-РЕК-К (далее - *Контракт № 1-РЕК-К*); срок исполнения услуги – 31.07.2015;

- лекарственные средства, перечисленные в Контракте № 1-РЕК-К, закупались у 6 поставщиков на основании 13 договоров поставки, которые заключались в соответствии с требованиями Положения о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ГУП Орловской области «Орелфармация», утвержденного 26.06.2012 (с изменениями от 12.01.2015) (далее – *Положение*).

- Положение разработано во исполнение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – *Закон № 223-ФЗ*). Согласно пункту 4.14 Положения «Закупка у единственного источника (поставщика, исполнителя, подрядчика) производится при возникновении потребности вследствие чрезвычайного события, срочной потребности в товарах (работах, услугах) или их наличия только у одного поставщика (исполнителя, подрядчика), при условии сложившихся устойчивых хозяйственных связей, при отсутствии конкуренции поставщиков, при преимуществах незначительной закупки в целях совместимости с первоначальной закупкой, а также в случаях, когда процедура закупки была признана несостоявшейся и допускается возможность заключения договора с единственным участником процедуры закупки и иных случаях, определенных настоящим Положением», а в пункте 9.1 Положения определено, что: «Размещение заказа у единственного источника, без использования конкурентных процедур закупки может осуществляться в следующих случаях: вследствие чрезвычайного события возникает срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах), в связи с чем, применение других видов процедур закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения; возникновения потребности в продукции, товарах, услугах для исполнения обязательств по договорам (контрактам), в соответствии с которыми заказчик является поставщиком (исполнителем, подрядчиком), и приобретение которых путем проведения конкурентных процедур закупок в

предусмотренные для исполнения обязательств по таким договорам (контрактам) сроки невозможно».

Комиссия, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, в том числе информацию, размещенную на официальном сайте zakupki.gov.ru, пришла к следующим выводам.

1. 24 апреля 2015 года на официальном сайте zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой контракта – **51 412 877,76 руб.**

Заказчик - Департамент здравоохранения Орловской области.

Предметом контракта «...является услуга льготного лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан в Орловской области (далее - граждане, входящие в состав отдельных категорий граждан в Орловской области, при амбулаторном лечении которых лекарственные средства и медицинские изделия (изделия медицинского назначения) отпускаются по рецептам врачей (фельдшеров) бесплатно или с 50-процентной скидкой со свободных цен) за счет средств областного бюджета (поставка, хранение, доставка лекарственных средств в аптечные организации, осуществляющие отпуск лекарственных средств, организация отпуска лекарственных средств через аптечные организации)...».

Для участия в Конкурсе была подана одна заявка - ГУП Орловской области «Орелфармация». Протокол рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе для закупки № 0154200002715000396 был размещен на официальном сайте zakupki.gov.ru **25.05.2015**. Согласно статье 54 Закона № 44-ФЗ Департаментом с ГУП Орловской области «Орелфармация» **30.06.2015** был заключен государственный контракт от № 1-РЕК-К. Цена Контракта № 1-РЕК-К – **48 863 218, 61 руб.** Срок оказания услуги – с момента подписания Контракта № 1-РЕК-К по 31.07.2015, то есть услуга должна быть оказана не позднее чем за 32 дня.

В соответствии с пунктом 1.2 Контракта № 1-РЕК-К оказание услуги осуществляется в соответствии с Законом № 178-ФЗ, Законом № 942-ОЗ и Порядком № 129.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1 Закона № 178-ФЗ к полномочиям Российской Федерации в области оказания государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг, переданным для осуществления органам государственной власти субъектов Российской Федерации, относятся следующие полномочия по организации обеспечения граждан, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 указанного закона (обеспечение в соответствии со стандартами медицинской помощи необходимыми лекарственными препаратами для медицинского применения по рецептам на лекарственные препараты...), лекарственными препаратами для медицинского применения, медицинскими изделиями, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов:

1) осуществление закупок (в том числе организация определения **поставщиков**) лекарственных препаратов для медицинского применения, медицинских изделий, а также специализированных продуктов лечебного питания для детей-инвалидов;

3) организация обеспечения населения лекарственными препаратами для медицинского применения, медицинскими изделиями, а также специализированными

продуктами лечебного питания для детей-инвалидов, **закупленными по государственным контрактам.**

*Следовательно, органы государственной власти субъектов Российской Федерации были наделены полномочиями, во-первых, по организации определения именно **поставщиков,** а не **исполнителя** услуги лекарственного обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг в Орловской области (поставка, хранение, доставка лекарственных препаратов в аптечные организации, осуществляющие отпуск лекарственных препаратов, организация отпуска лекарственных препаратов через аптечные организации), и, во-вторых, **лекарственные средства,** в целях обеспечения населения, должны быть закуплены **по государственным контрактам.***

Таким образом, в соответствии с Законом № 178-ФЗ, орган государственной власти субъекта Российской Федерации должен был организовать определение именно поставщиков (а не исполнителей услуги по поставке, хранению, доставке), которые поставляли бы лекарственные средства (далее также - лекарственные препараты) по государственным контрактам.

Согласно части 2 статьи 1 Закона № 942-ОЗ граждане, имеющие право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг в соответствии с федеральным законодательством, обеспечиваются льготными лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения в соответствии с настоящим Законом в случаях и порядке, определенных Правительством Орловской области.

В силу части 1 статьи 2 Закона № 942-ОЗ порядок льготного лекарственного обеспечения Граждан утверждается Правительством Орловской области.

При этом часть 2 статьи 2 Закона № 942-ОЗ гласит: «**Поставка лекарственных средств и изделий медицинского назначения в целях предоставления мер социальной поддержки по льготному лекарственному обеспечению граждан, указанных в части 1 статьи 1 настоящего Закона, осуществляется на основе государственных контрактов в соответствии с законодательством**».

Следовательно Законом № 942-ОЗ определено, что поставка лекарственных средств для Граждан осуществляется на основании государственных контрактов.

В целях реализации Закона № 942-ОЗ Правительством Орловской области принят Порядок № 129, в пункте 9 которого определено: «льготное лекарственное обеспечение (поставка лекарственных средств и изделий медицинского назначения, хранение, доставка их в аптечные организации, осуществляющие отпуск лекарственных средств, организация отпуска лекарственных средств через аптечные организации) граждан, указанных в части 2 статьи 1 Закона, а также отдельных категорий граждан в Орловской области выполняется организациями, осуществляющими фармацевтическую деятельность, определенными Департаментом здравоохранения Орловской области в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.»

Следовательно, Порядком № 109 определено, что льготное лекарственное обеспечение, в том числе поставка лекарственных средств для Граждан осуществляется на основании Закона № 44-ФЗ.

Согласно Положению о Департаменте здравоохранения Орловской области, утвержденному постановлением Правительства Орловской области от 22.12.2014 № 399, Департамент:

является органом исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, осуществляющим функции по выработке

региональной политики, нормативного правового регулирования, а также правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере охраны здоровья населения (пункт 1);

организует обеспечение граждан, включенных в федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи, лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов, закупленными по государственным контрактам (пункт 5.7.2);

выполняет функции государственного заказчика для реализации полномочий в подведомственной сфере деятельности (пункт 5.28).

Следовательно, Департамент, являясь государственным заказчиком, организует обеспечение граждан лекарственными средствами, закупленными по государственным контрактам

Таким образом, орган государственной власти субъекта Российской Федерации - Департамент должен был организовать определение именно поставщиков (а не исполнителей услуги по поставке, хранению, доставке), которые поставляли бы лекарственные средства по государственным контрактам.

3. В пункте 8 статьи 3 Закона № 44-ФЗ дано понятие: «государственный контракт, муниципальный контракт - договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд».

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона № 44-ФЗ: «государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки».

Частью 5 статьи 24 Закона № 44-ФЗ установлено, что заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона № 44-ФЗ; при этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В силу части 2 статьи 59 Закона № 44-ФЗ заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона № 44-ФЗ. Включение товаров, работ, услуг в указанные перечни осуществляется в случае одновременного выполнения следующих условий: 1) существует возможность сформулировать подробное и точное описание объекта закупки; 2) критерии определения победителя такого аукциона имеют количественную и денежную оценку.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 31.10.2013 № 2019-р утвержден Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион); в указанном перечне указан Код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007 – 24 «Вещества химические, продукты химические и волокна химические», в который входят лекарственные средства.

Следовательно, заказчик обязан был заключить государственный контракт с поставщиками лекарственных средств по результатам проведенного аукциона.

Требования к закупке лекарственных средств определены, например, в пункте 6 части 1 статье 33 Закона № 44-ФЗ: «заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства. Заказчик при осуществлении закупки лекарственных средств, входящих в перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, а также при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 настоящего Федерального закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации. 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».

Пунктом 1 постановления Правительства Орловской области от 31.12.2013 № 481 «О взаимодействии заказчиков, осуществляющих закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд Орловской области и муниципальных нужд, с органом исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, уполномоченным на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных нужд Орловской области, муниципальных нужд» (далее - Положение № 481) установлено, что Управление государственных закупок Орловской области является органом исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, уполномоченным на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных нужд Орловской области, муниципальных нужд на основании соглашений между Орловской областью и муниципальными образованиями Орловской области.

Пунктом 5 Положения № 481 установлены обязанности заказчика; в том числе заказчик: осуществляет описание объекта закупки (подпункт 4); выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и обосновывает выбор этого способа (подпункт 5).

Следовательно, именно Департамент, являясь Заказчиком, определяет объект закупки и способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, Департамент (Заказчик) обязан был определить объект закупки и способ закупки, по итогам которой будет заключен государственный контракт, руководствуясь нормами Закона № 178-ФЗ, Закона № 44-ФЗ, Закона № 942-ОЗ, а именно закупить лекарственные средства (объект закупки) по государственным контрактам, заключенным по результатам аукциона (способ закупки).

4. Пунктом 1.1 Контракта от 30.06.2015 №1-РЕК-К предусмотрено: «Предметом настоящего Контракта является **услуга** льготного лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан в Орловской области (далее - граждане, входящие в состав отдельных категорий граждан в Орловской области, при амбулаторном лечении которых лекарственные средства и медицинские изделия (изделия медицинского назначения) отпускаются по рецептам врачей (фельдшеров) бесплатно или с 50-процентной скидкой со свободных цен) за счет средств областного бюджета (поставка, хранение, доставка лекарственных средств в аптечные организации, осуществляющие отпуск лекарственных средств, организация отпуска лекарственных средств через аптечные организации)...».

Согласно разделу III Конкурсной документации «Исполнителю необходимо организовать реализацию комплекса мероприятий, направленных на лекарственное обеспечение Граждан, а именно:

- **обеспечить получение**, хранение, учет и транспортировку лекарственных препаратов в соответствии с установленными действующим законодательством Российской Федерации в отношении лекарственных средств требованиями;

- **обеспечить необходимое количество лекарственных препаратов для лекарственного обеспечения Граждан,**

- реализовывать лекарственное обеспечения Граждан, в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации в отношении обращения лекарственных средств;

- осуществление лекарственное обеспечения Граждан, через аптечные организации, расположенные на территории Орловской области, по оформленным, в соответствии с требованиями приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 20 декабря 2012 года № 1175н «Об утверждении порядка назначения и выписывания лекарственных препаратов, а также форм рецептурных бланков на лекарственные препараты, порядка оформления указанных бланков, их учета и хранения», рецептам врачей (фельдшеров) государственных медицинских организаций в Орловской области, течение 10 рабочих дней, с даты обращения гражданина, входящего в состав Граждан;...».

Следовательно, Заказчик (Департамент) при определении объекта закупки возложил на исполнителя услуги обязанность закупки лекарственных средств, тогда как обязанность закупки этих лекарственных средств законом возложена на Департамент.

В соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации договор поставки (статья 525) и договор оказания услуг (статья 779) являются самостоятельными сделками.

5. В заявке, поданной для участия в Конкурсе ГУП ОО «Орелфармация» указало цену контракта – **51 381 274,45 руб.** (согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 22.05.2015 №ПРЕ1 для закупки № 0154200002715000396).

Однако, в представленной Комиссии копии дубликата Контракта №1-РЕК-К и размещенном на официальном сайте zakupki.gov.ru Контракте №1-РЕК-К указана цена контракта - **48 863 218,61 руб.**

При этом в соответствии с частью 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Таким образом, в действиях Департамента и ГУП ОО «Орелфармация» содержатся признаки нарушения статьи 34 Закона № 44-ФЗ и части 1 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

-6. Во исполнение Контракта № 1-РЕК-К ГУП ОО «Орелфармация» закупало лекарственные средства. ГУП ОО «Орелфармация» осуществляет свою деятельность по закупке лекарственных средств на основании Положения.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

ГУП ОО «Орелфармация» заключило договоры поставки без проведения конкурентных процедур на основании пункта 9.1 Положения: «Размещение заказа у единственного источника, без использования конкурентных процедур закупки может осуществляться в следующих случаях: вследствие чрезвычайного события возникает срочная потребность в закупаемых товарах (работах, услугах), в связи с чем, применение других видов процедур закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения; возникновения потребности в продукции, товарах, услугах для исполнения обязательств по договорам (контрактам), в соответствии с которыми заказчик является поставщиком (исполнителем, подрядчиком), и приобретение которых путем проведения конкурентных процедур закупок в предусмотренные для исполнения обязательств по таким договорам (контрактам) сроки невозможно».

Согласно пункту 1.7 Контракта №1-РЕК-К услуга оказывается с момента подписания контракта и по 31.07.2015.

Момент подписания контракта – 30 июня 2015 года.

Согласно пункту 12.1 Контракта №1-РЕК-К контракт вступает в силу с момента его подписания и действует до полного осуществления взаиморасчетов за указанную услугу, но не позднее 31.10.2015.

Все лекарственные средства по Контракту №1-РЕК-К закупались неконкурентным способом - у единственного поставщика путем заключения **договоров поставки**.

Учитывая, что в цене Контракта №1-РЕК-К (48 863 218,61 руб.) оказание услуг составляет 8%, то закупка лекарственных средств должна быть осуществлена на сумму 40 067 839,26 руб.

Договоры поставки ГУП ОО «Орелфармация» заключало с 24 апреля по 10 июня 2015 года, например, с ООО «СИА Интернейшенл-Тула», ЗАО Фирма ЦВ

«Протек», НАО «Медико-фармацевтическая компания Северо-Запад», ООО «БСС», АО НПК «Катрен», ЗАО «Фирма Евросервис».

Анализ представленных ГУП ООО «Орелфармация» договоров поставки лекарственных средств в рамках Контракта №1-РЕК-К показал, что основными поставщиками являются НАО «Медико-фармацевтическая компания Северо-Запад» (около 95 % объёмов поставки) и ООО «БСС» (около 4% объёмов поставки).

Следовательно, в основном лекарственные средства по Контракту №1-РЕК-К закупались неконкурентным способом у единственного поставщика - НАО «Медико-фармацевтическая компания Северо-Запад».

Таким образом, ГУП ООО «Орелфармация» во исполнение Контракта №1-РЕК-К закупала лекарственные средства, используемые в целях исполнения Закона № 178-ФЗ, Закона № 942-ОЗ на основании договоров поставки у единственных поставщиков, тогда как указанные лекарственные средства должны были закупаться Департаментом конкурентными способами на основании государственных контрактов.

Вместе с тем, к доводам о заключении ГУП ООО «Орелфармация» с НАО «Медико-фармацевтическая компания Северо-Запад» договора № 6/0515-Г от 27.05.2015 (срок исполнения – с момента подписания до выполнения обязательств обеими сторонами, цена договора 37 217 737,92 руб.), в связи с тем, что лекарственные средства необходимо купить срочно (пункт 9.1 Положения) Комиссия относится критически и считает, что указанные действия необходимо рассмотреть на предмет наличия/отсутствия признаков нарушений антимонопольного законодательства в отдельном производстве.

Частью 3 статьи 15 Закона № 135-ФЗ, запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено Федеральным законом от 1 декабря 2007 года № 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Федеральным законом от 30 октября 2007 года № 238-ФЗ «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта».

Таким образом, Департамент здравоохранения Орловской области обязан был самостоятельно и в соответствии с требованиями Закона №178-ФЗ, Закона № 943-ОЗ заключить контракты на поставку лекарственных средств для Граждан. Однако, определив объект закупки как оказание услуг по организации лекарственного обеспечения, Департамент здравоохранения Орловской области (орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации), наделил своей функцией (закупка лекарственных средств для Граждан путём заключения государственных контрактов) хозяйствующий субъект, участвующий в Конкурсе (ГУП ООО «Орелфармация»), чем нарушил требования части 3 статьи 15 Закона № 135-ФЗ.

Учитывая, что действие Контракта № 1-РЕК-К заканчивается, основания для выдачи предписания, отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Департаментом здравоохранения Орловской области части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Направить Департаменту здравоохранения Орловской области рекомендации о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в части выбора способов закупки лекарственных средств для граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг в Орловской области.

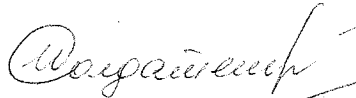
3. Учитывая, что Контракт исполнен, обязательное для исполнения предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела № 240-15/03 АЗ должностному лицу Орловского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии в действиях ГУП ОО «Орелфармация» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

5. Вопрос о наличии (отсутствии) административного правонарушения в действиях должностных лиц Департамента здравоохранения Орловской области рассмотреть в установленном порядке.

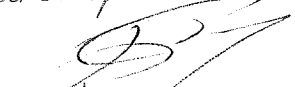
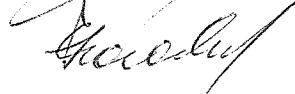
Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Председатель Комиссии:



И.В. Солдатенкова

Члены Комиссии:

С.А. Бочков

Е.Ю. Погодина