



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ВОЛОГОДСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Герцена, д. 1 «а», Вологда, 160000

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

12 октября 2023 года

город Вологда

Дело № А13-9976/2023

Арбитражный суд Вологодской области в составе судьи Логиновой О.П., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Фоминой А.С., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Интелтрейд» о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области от 17.07.2023 № 035/06/50/50-531/2023, с участием третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований, относительно предмета спора, бюджетного учреждения здравоохранения Вологодской области «Вологодский областной лечебно-реабилитационный центр», при участии от общества – Харламовой М.К. по доверенности от 31.07.2023, от управления – Сучкова О.Н. по доверенности от 21.09.2023, Кузнецовой Ю.Н. по доверенности от 23.07.2021,

у с т а н о в и л :

общество с ограниченной ответственностью «Интелтрейд» (далее - общество) обратилось в Арбитражный суд Вологодской области с заявлением о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее - управление) от 17.07.2023 № 035/06/50/50-531/2023.

В обоснование предъявленных требований, общество в заявлении и его представитель в судебном заседании указали на несоответствие решения управления положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ, Закон о контрактной системе), статье 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции). По мнению представителя заявителя, действия заказчика по предъявлению в запросе котировок дополнительных требований к участникам закупки, создают для общества препятствия для участия в этой процедуре. При таких обстоятельствах управление должно было признать жалобу общества

обоснованной, а учреждение нарушившим положения Закона о контрактной системе.

Управление в отзыве на заявление и его представители в судебном заседании заявленные требования отклонили, считают решение законным и обоснованным.

Определением суда от 12.09.2023 к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено бюджетное учреждение здравоохранения Вологодской области «Вологодский областной лечебно-реабилитационный центр» (далее – учреждение).

Учреждение надлежащим образом извещено о времени и месте рассмотрения дела, его представитель в судебное заседание не явился, в заявлении просит рассмотреть дело без его участия.

Учреждение в отзыве на заявление ссылается на законность и обоснованность решения управления, считает, что действия заказчика по предъявлению в извещении о запросе котировок требований к участникам закупки не содержат признаки, ограничивающие конкуренцию потенциальных поставщиков товара.

Исследовав письменные доказательства по делу, заслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, арбитражный суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению.

Как следует из материалов дела, 04.07.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок в сети Интернет размещено извещение № 0330300042023000030 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения, начальная (максимальная) цена контракта 18 600 рублей 10 копеек.

ООО «Интелтрейд» 10.07.2023 разместило в Единой информационной системе в сфере закупок в управление жалобу на положения извещения о запросе котировок в электронной форме. В жалобе общество указывает на неправомерные действия заказчика, выразившиеся в установлении требования о предоставлении участниками закупки лицензии или выписки из реестра лицензий, выданной исключительно по форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 22.12.2011 № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» (далее - Постановление № 1081), которое признано утратившим силу. Также считает неправомерным требование, предъявляемое к участнику закупки о наличии лицензии на фармацевтическую деятельность, включающую следующие виды работ и услуг: оптовая торговля лекарственными средствами, их хранение и перевозка. По мнению общества, перечисленные требования к участникам закупки, является избыточным и приводит к ограничению круга лиц из числа поставщиков, которые могут участвовать в закупке.

Управление признало жалобу общества необоснованной, приняло решение от 17.07.2023 № 035/06/50/50-531/2023.

Общество, полагая, что решение управления не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, Закона о защите конкуренции и

нарушает его права и законные интересы, обратилось в арбитражный суд с заявленными требованиями.

По смыслу статей 198 и 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) условиями признания недействительными ненормативных актов органов, осуществляющих публичные полномочия, являются несоответствие таких актов закону или иному нормативному правовому акту и одновременно с этим нарушение ненормативным актом прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии со статьей 6 Закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок. Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок (часть 1 статьи 8 Закона № 44-ФЗ).

Частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентным способом является, в том числе, запрос котировок в электронной форме (пункт 3 части 2 статьи 24 Закона № 44-ФЗ).

Электронный запрос котировок начинается с размещения в Единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 42 Закона № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом № 44-ФЗ, должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с данным Законом и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно подпункту «н» пункта 1 части 1 статьи 43 Закона № 44-ФЗ для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 названного Закона, документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В силу подпункта «а» пункта 1 части 5 статьи 49 Закона № 44-ФЗ комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки, в соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 49 Закона № 44-ФЗ и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении

заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 части 12 статьи 48 Закона № 44-ФЗ.

При рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях непредставления участником закупки оператору электронной площадки в заявке на участие в закупке информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки в соответствии с названным Законом (за исключением информации и документов, предусмотренных пунктами 2 и 3 части 6 статьи 43 Закона № 44-ФЗ), несоответствия такой информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки (пункт 1 части 12 статьи 48 Закона № 44-ФЗ).

Подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, и в соответствии с заявкой такого участника закупки на участие в закупке (часть 5 статьи 43 Закона № 44-ФЗ).

Если предметом закупки является поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, для осуществления которых необходима соответствующая лицензия в силу положений Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон № 99-ФЗ), заказчик устанавливает требование о наличии соответствующей лицензии к участнику закупки.

Извещением об осуществлении закупки установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с Законом № 99-ФЗ и Федеральным законом от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств».

В силу пункта 2 статьи 3 Закона № 99-ФЗ лицензия - специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности, которое подтверждается записью в реестре лицензий.

Согласно части 3 статьи 9 Закона № 99-ФЗ лицензия считается предоставленной с момента внесения уполномоченным должностным лицом лицензирующего органа в реестр лицензий записи о предоставлении лицензии.

Согласно части 8 статьи 21 Закона № 99-ФЗ сведения о конкретной лицензии по выбору заявителя предоставляются ему также в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, в виде выписки из реестра лицензий, либо в виде копии акта лицензирующего органа о принятом решении, либо в виде справки об отсутствии запрашиваемых сведений, которая выдается в случае отсутствия в реестре лицензий сведений о лицензиях или при невозможности определения конкретного лицензиата.

Таким образом, в качестве подтверждения наличия лицензии юридическим лицом может быть предоставлен один из документов, указанных в части 8 статьи 21 Закона № 99-ФЗ.

В соответствии с подпунктом «н» пункта 1 Требований к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкции по ее заполнению (далее – Требования к заявке) заявка на участие в закупке должна содержать, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ:

- лицензия или выписка из реестра лицензий** на осуществление фармацевтической деятельности в сфере обращения лекарственных средств для медицинского применения (в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 22.12.2011 № 1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности») включая следующие работы и услуги:

- Оптовая торговля лекарственными средствами для медицинского применения;

- Хранение лекарственных средств (препаратов) для медицинского применения;

- Перевозка лекарственных средств (препаратов) для медицинского применения.

или

- лицензия или выписка из реестра лицензий** на осуществление деятельности по производству лекарственных средств для медицинского применения (в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.07.2012 № 686 «Об утверждении положения о лицензировании производства лекарственных средств» в редакции от 15.05.2020) включая следующие работы:

- Производство, хранение и реализация стерильных лекарственных препаратов с указанием группы лекарственных препаратов. Препараты, не требующие специального выделения в отдельное производство, с указанием конкретной лекарственной формы (раствор для инъекций).

- Производство, хранение и реализация нестерильных лекарственных препаратов с указанием группы лекарственных препаратов. Препараты, не требующие специального выделения в отдельное производство с указанием конкретной лекарственной формы (таблетки).

или

- лицензия или выписка из реестра лицензий* на осуществление деятельности по производству лекарственных средств для медицинского применения (в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.07.2012 № 686 «Об утверждении положения о лицензировании производства лекарственных средств» в редакции от 22.12.2020 г.) включая следующие работы:

- Производство лекарственных средств для медицинского применения и (или) лекарственных препаратов для клинических исследований (испытаний):

Производственные операции - лекарственная продукция:

- Стерильная продукция: Производимая асептическим путем (операции обработки для следующих лекарственных форм): Жидкие лекарственные формы малого объема.

- Нестерильная продукция: Нестерильная продукция (операции обработки для следующих лекарственных форм): Таблетки

- Хранение и реализация лекарственных средств:

Хранение произведенных лекарственных средств.

Реализация и (или) передача произведенных лекарственных средств.

** Выписка из реестра лицензий должна соответствовать форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении Правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий».

Таким образом, участник рассматриваемой закупки вправе предоставить копию действующей лицензии либо сведения о конкретной лицензии, предусмотренные частью 8 статьи 21 Закона № 99-ФЗ.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.03.2022 № 547 утверждено Положение о лицензировании фармацевтической деятельности (далее - Положение № 547).

Следовательно, заказчик при формировании и размещении Требований к заявке должен был указать и Положение № 547.

При этом указание в названных Требованиях Положения № 1081 не нарушает права и законные интересы заявителя, поскольку лицензия на фармацевтическую деятельность № Л042-00110-77/00166549 была получена обществом 27.07.2018 в соответствии с Положением № 1081. При подаче обществом соответствующей заявки, представление сведений о действующей лицензии, полученной в соответствии с Положением № 1081, не могло являться основанием для признания заявки общества не соответствующей требованиям, установленным запросом котировок.

В обоснование заявленных требований общество указывает на нарушение его прав и законных интересов установлением в Требованиях к заявке требования, предъявляемого к участнику закупки о наличии в лицензии на фармацевтическую деятельность вида услуг – перевозка лекарственных средств (препаратов) для медицинского применения, который отсутствует в лицензии на фармацевтическую деятельность № Л042-00110-77/00166549, выданной обществу. Представитель общества в судебном заседании пояснил, что проектом контракта неправомерно не предусмотрена возможность передачи поставщиком деятельности по хранению и (или) перевозке лекарственных препаратов другой (сторонней) организации.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона № 99-ФЗ под лицензируемым видом деятельности понимается вид деятельности, на осуществление которого требуется получение лицензии в соответствии с данным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 Закона № 99-ФЗ и регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности.

Фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов (пункт 33 статьи 4 Закона № 61-ФЗ).

Согласно пункту 34 статьи 4 Закона № 61-ФЗ организация оптовой торговли лекарственными средствами - это организация, осуществляющая оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями названного Закона.

Перечень выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность, определен Положением № 547, ранее такой перечень был определен Положением № 1081, и включает вид услуг - перевозка лекарственных средств (препаратов) для медицинского применения.

Пунктом 2.4. проекта Контракта предусмотрено, что цена контракта включает в себя стоимость товара, а также все расходы на перевозку, погрузо-разгрузочные работы.

Следовательно, объект закупки связан с осуществлением деятельности, подлежащей лицензированию, запрос котировок должен содержать требование к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии, а участник закупки должен представить соответствующие документы, подтверждающие право на осуществление лицензируемого вида деятельности, что согласуется с положениями части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В силу принципа обеспечения конкуренции, изложенного в статье 8 Закона № 44-ФЗ, контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии со статьей 1 Закона о защите конкуренции его целью являются обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно части 1 статьи 17 Закона № 135-ФЗ при проведении запроса запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 2 статьи 17 названного Закона наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

Вышеперечисленные обстоятельства свидетельствуют о том, что обществом не представлено доказательств, подтверждающих наличие препятствий для его участия в запросе котировок, создания требований и преимуществ одному участнику закупки перед другим, и направленности действий заказчика на ограничение конкуренции. Общество не является лицом, имеющим в силу закона право на обращение суд с заявлением о защите конкуренции в отношении неограниченного количества потенциальных участников закупочных процедур.

ООО «Интелтрейд» обратилось в управление с жалобой на документацию о запросе котировок в порядке, предусмотренном статьей 105 Закона № 44-ФЗ, при этом признаки, указывающие на нарушение положений Закона о защите конкуренции, в жалобе не были приведены.

Следовательно, управление обосновано не проверяло сведения, установленные извещением об осуществлении закупки на соответствие Закону о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, в действиях учреждения отсутствуют признаки нарушения Закона о контрактной системе, решение антимонопольного органа не нарушает прав и законных интересов заявителя. Требования общества о признании недействительным решения управления от 17.07.2023 № 035/06/50/50-531/2023, не подлежат удовлетворению.

В соответствии со статьей 110 АПК РФ, в связи с отказом в удовлетворении предъявленных требований, расходы по уплате государственной пошлины по настоящему делу не подлежат взысканию.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Вологодской области

р е ш и л:

в удовлетворении требований общества с ограниченной ответственностью «Интелтрейд», расположенного по адресу: город Москва, улица Александра Солженицина, дом 27 ком. 41, зарегистрированного за основным государственным регистрационным номером 1167746292120, ИНН 7709487997, к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области о признании недействительным решения от 17.07.2023 № 035/06/50/50-531/2023, отказать.

Решение суда может быть обжаловано в Четырнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня его принятия.

Судья

О.П. Логинова

Электронная подпись действительна. Данные ЭП: Удостоверяющий центр Казначейство России Дата 05.09.2023 6:17:00 Кому выдана Логинова Ольга Полиевктовна
