



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ СЕВЕРНАЯ ОСЕТИЯ-АЛАНИЯ

362040, г. Владикавказ, пл. Свободы, 5, тел. 53-71-17, факс: 53-28-44.

E-mail: info@alania.arbitr.ru, <http://alania.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Владикавказ

Дело №А61-990/11

19 декабря 2011 года

Арбитражный суд РСО-Алания в лице судьи Сидаковой З.К.,

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Лолаевой Ж.Х., рассмотрел в судебном заседании заявление ЗАО "Универсальный Банк Данных" (ИНН 7838450804, ОГРН 1107847349367, г. Санкт-Петербург, ул. Звенигородская 9) об оспаривании решения Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Северная Осетия-Алания (ИНН 1501004390; ОГРН 1021500584148, г. Владикавказ, ул. Шмулевича 8 а), третьи лица: Управление Республики Северная Осетия-Алания по размещению заказов для государственных нужд (ИНН 1516613034; ОГРН 1071516000720, г. Владикавказ ул. Иристонская 25), Министерство здравоохранения Республики Северная Осетия-Алания (ИНН 1501023924; ОГРН 1021500582950, г. Владикавказ ул. Бородинская 9 а), Республиканское государственное унитарное предприятие "Фармация" (ИНН 1502015771; ОГРН 1021500577724, г. Владикавказ, ул. Минина 21),

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о времени и месте судебного заседания представителей сторон.

Представители лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомлены о времени и месте судебного разбирательства посредством почтовых отправлений, а также путем размещения информации на официальном сайте Арбитражного суда РСО-Алания.

Судебное заседание проведено в порядке статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

установил:

Закрытое акционерное общество «Универсальный Банк Данных» обратилось в Арбитражный суд РСО-Алания с заявлением от 08.04.2011г. №10-04/11 к Северо-Осетинскому Управлению Федеральной антимонопольной службы по РСО-Алания о признании недействительным решения от 16.03.2011г. №38-03/11.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены Министерства здравоохранения РСО-Алания, Управление РСО-Алания по размещению заказов для государственных нужд, РГУП «Фармация» Министерства здравоохранения РСО-Алания.

Оспариваемым решением антимонопольный орган признал необоснованной жалобу общества на действия Управления Республики Северная Осетия-Алания по размещению заказов для государственных нужд (далее - управление, уполномоченный орган), связанные с размещением государственного республиканского заказа.

Общество просит удовлетворить заявленное требование, ссылаясь на то, что вывод антимонопольного органа, установившего отсутствие нарушений законодательства о размещении государственного заказа, ошибочен и противоречит материалам дела. Заявитель считает, что утвержденная уполномоченным органом документация об аукционе не соответствует закону и нарушает права заявителя как участника размещения заказа.

Антимонопольный орган, а также управление и Министерство здравоохранения Республики Северная Осетия-Алания (далее - министерство, заказчик), участвующие в деле в качестве третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора, в отзывах просят в удовлетворении требования отказать, указывая на его законность и обоснованность. Данные участники дела считают, что общество не указало каким образом нарушаются его права и законные интересы.

РГУП "Фармация" (лицо, признанное победителем аукциона), также привлеченное судом к участию в деле в качестве третьего лица без самостоятельных требований на предмет спора, отзыва не представило.

Изучив материалы дела, заслушав представителей сторон, суд пришел к следующим выводам.

Оспариваемое решение антимонопольным органом принято на основании жалобы общества на действия управления по утверждению документации об аукционе по размещению республиканского заказа на оказание социальной услуги по отпуску по бесплатным и льготным рецептам в 2011 году лекарственных средств гражданам, имеющим право на получение государственной социальной помощи в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.7.1994 N 890 "О государственной поддержке развития медицинской промышленности и улучшении обеспечения населения и учреждений здравоохранения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения" и проживающим на территории РСО-Алания. Данная документация разработана управлением по заявке государственного заказчика -

министерства и размещена на официальном сайте с извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме N 0310200000311000051, проектом государственного контракта, спецификацией, перечнем муниципальных образований РСО-Алания и количества аптечных организаций.

В обоснование жалобы общество указало на то, что аукционная документация не соответствует Федеральному закону от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о размещении заказов), поскольку:

-не устанавливает требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполнения работ, оказываемых услуг потребностям заказчика (пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов);

-не устанавливает конкретных требований к участнику размещения заказа (пункт 1 части 1 статьи 11 Закона);

-устанавливает требование к содержанию части второй заявки на участие в аукционе, в части представления копий документов о соответствии участника размещения заказа требованиям, не предусмотренным документацией об аукционе (пункт 2 части 6 статьи 41.8 Закона).

Статьей 41.6 Закона о размещении заказов установлен исчерпывающий перечень необходимой информации, которую должна содержать документация об открытом аукционе в электронной форме, в том числе:

-требования 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. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться;

-требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

Предметом размещения заказа является обеспечение льготной категории граждан лекарственными средствами.

В пунктах 16 - 19 аукционной документации указано, что качество лекарственных средств в рамках оказания социальной услуги должно соответствовать требованиям, установленным нормативной и технической документацией Российской Федерации, и подтверждаться сертификатами; приведены требования к сроку годности лекарственных средств и дан перечень муниципальных образований и количество аптечных учреждений, в которых должны обеспечиваться льготники лекарственными средствами; указан срок оказания услуги. В спецификации указаны наименование, количество лекарственных средств, форма выпуска.

В силу статьи 11 Закона о размещении заказов участники размещения заказа должны соответствовать следующим обязательным требованиям:

- соответствие участников размещения заказа требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

- не проведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

- не приостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в аукционе;

- отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в аукционе не принято;

- отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа.

Перечисленные требования зафиксированы в пункте II аукционной документации.

Кроме того, в извещении, формируемом на сайте, в графе "копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов" указано на необходимость наличия у участника размещения заказа лицензии на фармацевтическую

деятельность со ссылкой на Федеральный закон от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" и Приказ Минздрава РФ от 04.03.2003 N 80 (редакция от 18.04.2007) "Об утверждении Отраслевого стандарта "Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения" (вместе с "ОСТ 91500.05.0007-2003"). Данное извещение является доступным для участника размещения заказа и фактически представляет собой информационную карту.

Указав на эти обстоятельства, управление сделало вывод о необоснованности жалобы общества.

Суд считает решение антимонопольного органа правомерным, не нарушающим права заявителя как участника размещения заказа.

Отклоняя доводы общества о том, что в данном аукционе могли принимать участие не только лица, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность, но и лица, имеющие лицензию на производство лекарственных средств, суд исходит из следующего.

Отношения, возникающие в связи с обращением - разработкой, доклиническими исследованиями, клиническими исследованиями, экспертизой, государственной регистрацией, со стандартизацией и с контролем качества, производством, изготовлением, хранением, перевозкой, ввозом на территорию Российской Федерации, вывозом с территории Российской Федерации, рекламой, отпуском, реализацией, передачей, применением, уничтожением лекарственных средств, регулируются Федеральным законом от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств".

Согласно содержащимся в статье 4 данного Закона понятиям:

производство лекарственных средств - это деятельность по производству лекарственных средств организациями-производителями лекарственных средств на одной стадии, нескольких или всех стадиях технологического процесса, а также по хранению и реализации произведенных лекарственных средств;

производитель лекарственных средств - это организация, осуществляющая производство лекарственных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона;

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;

организация оптовой торговли лекарственными средствами - это организация, осуществляющая оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона;

аптечная организация - это организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 16, пунктом 47 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" производство лекарственных средств и фармацевтическая деятельность подлежат лицензированию.

Порядок лицензирования производства лекарственных средств, осуществляемого юридическими лицами, установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.09.2010 N 684.

Порядок лицензирования фармацевтической деятельности, осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, включая организации оптовой торговли лекарственными средствами, аптечные организации, ветеринарные аптечные организации, определен Постановлением Правительства Российской Федерации РФ от 06.07.2006 N 416.

Оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями торговли лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти (статья 54 Федерального закона "Об обращении лекарственных средств").

Приказом Минздрава РФ от 28.12.2010 N 1222н утверждены Правила оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, в соответствии с пунктом 7 которых такая торговля осуществляется при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами", выданной в установленном порядке.

Таким образом, наличие лицензии на фармацевтическую деятельность при осуществлении продажи лекарственных средств необходимо в любом случае.

Судом также отклоняются доводы общества, о том, что Приложения N 1 и 2 к проекту контракта размещены на сайте не были заполнены.

Приложение N 1 является техническим заданием к контракту и предполагает включение в него участником размещения заказа международного непатентованного наименования, торгового наименования (или эквивалента), российского аналога лекарственного средства, как это указано в спецификации, размещенной на сайте. В этой связи обоснован довод управления о невозможности заполнения приложения N 1 до определения победителя аукциона.

Приложение N 2 устанавливает календарный план поставки. Незаполнение указанного приложения не влияет на законность аукционной документации в целом, поскольку срок оказания услуги указан в самой документации (начало - в течение 5 дней с момента заключения контракта, окончание - 31.12.2011), а исходя из предмета аукциона победитель аукциона обязан обеспечить наличие лекарственных средств на момент предъявления льготного рецепта.

Суд также правомерно указал на то, что общество не доказало, что является заинтересованным лицом, которое имеет право требовать защиты нарушенных прав и законных интересов, связанных с размещаемым заказом.

Материалами дела подтверждается и обществом не оспаривается, что оно заявление для участия в аукционе не подавало. Заключенный по результатам аукциона государственный контракт с РГУП "Фармация" в настоящее время исполняется.

В соответствии с частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

При этом в силу части 1 статьи 8 Закона участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта. Отсюда следует, что претендующим лицом на заключение государственного или муниципального контракта, является лицо, каким-либо образом выразившее свое волеизъявление, публично заявившее о своих намерениях бороться за право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые могут быть выражены в обращении с заявлением о предоставлении документации, сопровождающей процедуру размещения заказа, заявке, требовании о разъяснении положений аукционной документации.

Статьями 23, 24, 25 Закона определены порядок предоставления конкурсной документации, порядок разъяснения положений конкурсной документации, порядок подачи заявок на участие в конкурсе.

Заявленный общества о том, что Закон о размещении заказов не связывает статус участника размещения заказов с необходимостью подачи заявки (аналогичная практика см. арбитражное дело N А51-7722/2010), отклоняется ввиду следующего..

По указанному выше делу, суды сделали вывод о том, что лицо, обратившееся с жалобой в антимонопольный орган, является потенциальным участником размещения

заказа, но с заявкой не обращалось; заявитель имеет необходимые лицензии на осуществление работ, указанных в извещении о проведении аукциона; при удовлетворении жалобы, он может подать заявку об участии в аукционе.

В рассматриваемом деле доказано, что: общество не имеет как лицензии на фармацевтическую деятельность, так и на деятельность по производству лекарственных средств. Необходимость наличия такой лицензии в силу закона установлена обстоятельствами дела, в этой связи утверждение общества о намерении участвовать в аукционе по агентскому договору с организацией-лицензиатом отклонено судом правомерно на основании пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Частью 2 статьи 201 АПК РФ установлено два основания, при одновременном наличии которых заявление об оспаривании ненормативного правового акта подлежит удовлетворению: 1) в случае, если оспариваемый акт противоречит закону или иному нормативному правовому акту и 2) в случае, если этим актом нарушаются права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, на него незаконно возлагаются какие-либо обязанности, создаются иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Изложенное свидетельствует об отсутствии оснований для удовлетворения требования общества.

Принятое решение соответствует сложившейся судебной практике (см. постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.10.2011г. по делу №А61-993/11.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 197-201 Арбитражного процессуального кодекса РФ, суд

Р Е Ш И Л :

1. Отказать в удовлетворении требования закрытого акционерного общества «Универсальный Банк Данных» к Северо-Осетинскому Управлению Федеральной антимонопольной службы по РСО-Алания о признании недействительным решения от 16.03.2011г. №38-03/11.

2. Решение может быть обжаловано в порядке и срок, предусмотренные статьей 201 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Судья

Сидакова З.К.