

Исх. №АЯ-04/2186 от 25.02.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителя заказчика МБДОУ «Детский сад общеразвивающего вида №37» Нижнекамского муниципального района РТ – <...> (доверенность №б/н от 18.02.2020 г.), в присутствии представителей заявителя ООО «Медилайн» - <...> (доверенность №б/н от 18.02.2019 г.), <...> (доверенность №б/н от 18.02.2019 г.), рассмотрев жалобу заявителя ООО «Медилайн» (вх. №1680/ж от 12.02.2020 г.) на действия заказчика МБДОУ «Детский сад общеразвивающего вида №37» Нижнекамского муниципального района РТ при проведении закупки №ВР00415654 на предмет: «Лекарственные препараты для комплектации медицинских кабинетов образовательных учреждений»

У С Т А Н О В И Л А:

Дата публикации извещения о проведении запроса доставки № ВР00415654 (488665) на площадке br.zakazrf.ru - 07.02.2020г.

Предмет закупки - Лекарственные препараты для комплектации медицинских кабинетов образовательных учреждений.

Начальная цена контракта – 7 733,28 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушениями норм действующего законодательства.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителей на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

Относительно довода заявителя о необоснованном заключении договора с признанным победителем запроса доставки ввиду несоответствия лицензии поставщика требованиям действующего законодательства.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в следующих случаях:

- осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую трехсот тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в

отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений. На заказчиков, осуществляющих деятельность на территории иностранного государства, при осуществлении закупок в соответствии с настоящим пунктом не распространяются ограничения в части установления цены контракта, не превышающей трехсот тысяч рублей. В отношении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего закупки для обеспечения федеральных нужд государственных органов, образованных для обеспечения деятельности Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, расчет указанных ограничений годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, производится отдельно для такого федерального органа исполнительной власти и каждого такого государственного органа.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе 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. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с протоколом № ВР00415654-TR подведения итогов запроса доставки в электронной форме от 11.02.2020г. победителем запроса доставки признан ООО "АПТЕКА ВЕКА ПЛЮС" с предложением о цене контракта 7 500 рублей. Второе место присуждено заявителю ООО "МЕДИЛАЙН" с ценовым предложением 7 733,28 рублей.

Согласно доводам заявителя лицензия ООО "АПТЕКА ВЕКА ПЛЮС" подразумевает исключительно осуществление розничной продажи лекарственных средств, что является нарушением требований Письма ФАС России от 19.09.2017 N ИА/64899/17 "О необходимости наличия у участников закупки лекарственных препаратов лицензии на оптовую торговлю лекарственными препаратами".

Согласно пункту 34 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" (далее - Закон об обращении лекарственных средств) организация оптовой торговли лекарственными средствами - организация, осуществляющая оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями Закона об обращении лекарственных средств.

Частью 1 статьи 52 Закона об обращении лекарственных средств установлено, что фармацевтическая деятельность осуществляется организациями оптовой торговли лекарственными средствами, аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими

пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

В соответствии со статьей 54 Закона об обращении лекарственных средств оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам надлежащей дистрибьюторской практики и правилам надлежащей практики хранения и перевозки лекарственных препаратов, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти.

Согласно пункту 7 Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, утвержденных приказом Минздравсоцразвития России от 28.12.2010 N 1222н, оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность (с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами"), выданной в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Также в соответствии со статьей 53 Закона об обращении лекарственных средств организации оптовой торговли лекарственными средствами могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке, в том числе и медицинским организациям.

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

Согласно пункту 1 статьи 492 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

В соответствии со статьей 493 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

При реализации товаров оптом оформляется договор поставки или иной договор гражданско-правового характера, содержащий признаки договора поставки.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, с учетом вышеуказанных норм, на основании вышеизложенного Письма ФАС России от 19.09.2017 N ИА/64899/17, в случае если объектом закупки является поставка лекарственных средств, заказчику необходимо установить требование к участникам закупки о соответствии законодательству Российской Федерации, а именно, если участник закупки не является производителем лекарственных средств, о наличии у организации оптовой торговли лицензии на фармацевтическую деятельность с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами". Розничный продавец, не имея лицензию на фармацевтическую деятельность с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами", не может быть участником закупки и поставщиком лекарственных средств по государственному контракту.

Вышеуказанная позиция изложена в письмах ФАС России от 23.10.2014 N АД/43043/14, от 21.06.2017 N ИА/41856-ПР/17, а также подтверждена решением Верховного суда Российской Федерации от 05.12.2016 по делу N АКПИ16-1012.

Извещением о проведении запроса доставки №ВР00415654 а также договором на поставку заказчиком не были установлены требования о наличии у участника запроса доставки соответствующей лицензии на осуществлением фармацевтической деятельности с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами», в связи с чем определение поставщика было осуществлено с нарушением требований, обуславливающих необходимость наличия соответствующей лицензии при определении поставщика.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о несоблюдении заказчиком требований Письма ФАС России от 19.09.2017 N ИА/64899/17 "О необходимости наличия у участников закупки лекарственных препаратов лицензии на оптовую торговлю лекарственными препаратами" при установлении требований к участникам запроса доставки, что привело к неправомерному определению поставщика.

Довод заявителя признан обоснованным.

Учитывая, что действующим законодательством о контрактной системе не установлены требования к документации при определении поставщика путем осуществлении закупки у единственного поставщика, материалы для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства не передавать.

Кроме того, в ходе проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией Татарстанского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе 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. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с пунктом 7.1 раздела 7 «прочие условия» проекта договора договор вступает в силу с момента подписания его сторонами и действует до 30.04.2019 г.

Вместе с тем, извещение о проведении запроса доставки № ВР00415654 размещено на площадке 07.02.2020г.

Сроки поставки согласно извещению - С момента подписания договора в течении 30 дней.

Таким образом, заказчиком в проекте договора установлен некорректный и невыполнимый срок действия контракта.

Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Учитывая, что действующим законодательством о контрактной системе не установлены требования к документации при определении поставщика путем осуществления закупки у единственного поставщика, материалы для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства не передавать.

На основании выявленных нарушений, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания Заказчику в части необходимости включения в извещение и проект договора требований к участникам запроса доставки о наличии соответствующей лицензии на оптовую торговлю лекарственными препаратами, а также о необходимости внесения изменения в проект договора по вышеуказанному запросу доставки, а именно приведения условий срока действия договора в соответствии с условиями извещения и согласно решению Комиссии Татарстанского УФАС при направлении проекта договора победителю закупки при подписании.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу заявителя ООО «Медилайн» (вх. №1680/ж от 12.02.2020г.) на действия заказчика МБДОУ «Детский сад общеразвивающего вида №37» Нижнекамского муниципального района РТ при проведении закупки №ВР00415654 на предмет: «Лекарственные препараты для комплектации медицинских кабинетов образовательных учреждений» обоснованной.

Признать заказчика - МБДОУ «Детский сад общеразвивающего вида №37» Нижнекамского муниципального района РТ нарушившим требования части 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Выдать заказчику – МБДОУ «Детский сад общеразвивающего вида №37» Нижнекамского муниципального района РТ предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Материалы для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм законодательства о контрактной системе не передавать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)