

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее - Комиссия Камчатского УФАС России) в составе:

- Петров А.В. - председатель комиссии, руководитель Камчатского УФАС России;
- Коваленко Г.Б. – член комиссии, начальник отдела антимонопольного контроля и государственного заказа;
- Шиханова Л.Б. - член комиссии, главный специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и государственного заказа;
- Буюкли В.А. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и государственного заказа,

рассмотрев дело № 21-06/77-09Ж по жалобе участника размещения заказа – Государственного унитарного предприятия Камчатского края «Камчатфармация» (далее Заявитель) на действия уполномоченного органа – Управления экономического развития администрации Елизовского муниципального района муниципального заказчика – Управления здравоохранения и социальной защиты населения администрации Елизовского муниципального района (далее – Уполномоченный орган) при размещении муниципального заказа «Оказание услуг по отпуску лекарственных средств региональным льготникам Елизовского муниципального района в 2009 году», и в результате проведения внеплановой проверки, в соответствии с пунктом 5 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),

при участии заинтересованных лиц:

от Заказчика – Юнанова М.В. ведущий юристконсульт АУП Управления здравоохранения и социальной защиты населения (доверенность № б/н от 26.06.2009),

от Уполномоченного органа – Крамина Т. Ю. главный специалист Управления экономического развития администрации Елизовского муниципального района (доверенность № 3 от 01.07.2009),

Мугадова В.А. начальник отдела муниципальных закупок Управления экономического развития администрации Елизовского муниципального района (доверенность № 4 от 01.07.2009),

от Заявителя – Колганова Е.Б. директор ГУП «Камчатфармация» (приказ № 9-л от 15.03.2009 «О заключении срочного трудового договора»)

УСТАНОВИЛА:

25.06.2009 поступила жалоба участника размещения заказа – Государственного унитарного предприятия Камчатского края «Камчатфармация».

По мнению Заявителя, согласно п. 4 статьи 10 Закона о размещении заказов «Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством Российской Федерации. В случае, если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурсов не допускается».

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 236-р «О перечне товаров (работ, услуг) размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона», размещение заказов на услуги оптовой и розничной торговли могут проводиться только в форме аукциона.

По мнению Заявителя услуги оптовой и розничной торговли (отпуск лекарственных средств по бесплатным рецептам – по налоговому законодательству является оптовой торговлей, по гражданскому законодательству розничной торговлей) при размещении муниципального заказа могут проводиться только в форме аукциона.

Проведение открытого конкурса вместо аукциона нарушает законные права и интересы Заявителя принять участие в торгах и заключить муниципальный контракт, предложив наиболее низкую цену данного контракта.

Представители уполномоченного органа пояснили, что решение о способе размещения заказа было принято Заказчиком в соответствии с Постановлением главы Елизовского муниципального района № 1429 от 31.12.2008.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.07.1994 № 890 «О государственной поддержке развития медицинской промышленности и улучшения обеспечения населения и учреждений здравоохранения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения» определен перечень групп населения и категорий заболеваний, при лечении которых лекарственные средства отпускаются по рецептам врачей бесплатно (в том числе инвалидов и детей-инвалидов). Федеральным законом от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», статьей 6.2 определен набор социальных услуг (в том числе обеспечение лекарственными средствами детей-инвалидов).

Предмет торгов был определен как размещение заказа на оказание услуг соответствующих коду 8532114 «Обеспечение инвалидов, включая детей - инвалидов и подростков - инвалидов, лекарственными препаратами», 8532000 «Социальные услуги без обеспечения проживания», 8530000 «Социальные услуги», Раздел N «Услуги в области здравоохранения и в социальной области» - Общероссийский классификатор видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОК 004-93).

Представители уполномоченного органа и заказчика объяснили, что цена контракта определена только размером финансирования из краевого бюджета и конкретно определить цену контракта они не могут.

В стоимость оплаты услуги по отпуску лекарственных средств включена стоимость лекарственного средства и розничная наценка аптечного учреждения, которое отпустило данное лекарственное средство льготнику.

Колганова Е.Б. разъяснила, что обеспечение инвалидов, включая детей - инвалидов и подростков - инвалидов, лекарственными препаратами осуществляется из средств федерального бюджета и данная категория граждан не относится к региональным льготникам. Из регионального бюджета оплачиваются лекарственные средства для детей до 3-х лет, малочисленным народам севера и по определенным видам заболеваний.

Средства, перечисленные по безналичному расчету за оказание данной услуги, учитываются как товарооборот.

В результате проведения внеплановой проверки Комиссией Камчатского УФАС России установлено, что в извещении о проведении открытого конкурса местом оказания услуг по отпуску лекарственных средств региональным льготникам Елизовского муниципального района в 2009 году определена **аптека**.

Согласно нормам Отраслевого стандарта ОСТ 91500.05.0007-2003 «Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения», утвержденного Приказом Минздрава России от 4 марта 2003 г. № 80, аптека – учреждение здравоохранения, главной задачей которого является обеспечение населения и лечебно-

пофилактических учреждений изделиями медицинского характера. В соответствии с пунктами 1,2 статьи 32 Федерального закона «О лекарственных средствах» аптечными учреждениями осуществляется **розничная торговля** лекарственными средствами и лекарственные средства, отпускаемые по рецепту врача, подлежат продаже только через аптеки, аптечные пункты.

Государственный стандарт РФ ГОСТ Р 51303-99 «Торговля. Термины и определения» к розничной торговле относит торговлю товарами и оказание услуг покупателям для личного, семейного, домашнего использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Предприятие розничной торговли – это торговое предприятие, осуществляющее куплю-продажу товаров, выполнение работ и оказание услуг покупателям для их личного, семейного, домашнего использования. Кроме того, в силу статьи 492 ГК РФ по договору 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.

Лекарственные средства и изделия медицинского назначения, полученные в аптечных учреждениях (в т.ч. в аптеках) региональными льготниками по рецептам предназначены для личного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Суммы частичного и полного возмещения стоимости лекарственных средств, отпущенных гражданам в рамках оказания государственной социальной помощи, признаются доходами от реализации и подлежат обложению налогом на прибыль в соответствии с гл. 25 НК РФ.

Кроме того, конкурсная документация содержит обязательное требование к участникам торгов – наличие лицензии на фармацевтическую деятельность в части **розничной торговли** с правом изготовления лекарственных средств.

Согласно государственному реестру юридических лиц, дополнительный вид деятельности Заказчика, в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОК 004-93) - предоставление социальных услуг без обеспечения проживания (код 8532000).

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что предоставление социальных услуг без обеспечения проживания – это услуги, которые Учреждение - Управление здравоохранения и социальной защиты населения администрации Елизовского муниципального района предоставляет льготникам в силу своей деятельности.

Однако, заключение контракта с хозяйствующим субъектом - продавцом, осуществляющим предпринимательскую деятельность по отпуску товаров (лекарственных средств) покупателю (льготнику), предназначенных для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (что является предметом торгов), и согласно которого, заказчик оплачивает стоимость лекарственных средств и розничную наценку продавцу (аптеке) из регионального и местного бюджетов по безналичному расчету является, в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОК 004-93) код 5231010 услугой по розничной торговле фармацевтическими, медицинскими и ортопедическими товарами.

В соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 236-р «О перечне товаров (работ, услуг) размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона», размещение заказов на услуги розничной торговли фармацевтическими, медицинскими и ортопедическими товарами могут проводиться только в форме аукциона.

Принимая во внимание все обстоятельства дела, установленные в результате рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки, в том числе объяснения представителей Заказчика, Уполномоченного органа, Заявителя Комиссия пришла к следующим выводам:

1. Нарушение Заказчиком при выборе способа размещения заказа части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов является существенным, и повлияло на результаты размещения заказа.

2. В действиях Заказчика при принятии решения о способе размещения заказа усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Предписание Заказчику, Уполномоченному органу об аннулировании торгов.
4. Передать должностному лицу материалы для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по признакам нарушения пункта 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

Председатель комиссии: _____ А.В. Петров

Члены комиссии:

_____ Г.Б. Коваленко

_____ Л.Б. Шиханова

_____ В.А. Буюкли

Примечание: В соответствии с частью 9 статьи 60 Закона о размещении заказов решение, принятое Комиссией по результатам рассмотрения жалобы на действия Заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу о нарушении законодательства о размещении заказов

№ 21-06/77-09Ж

02 июля 2009 г.

г.Петропавловск- Камчатский

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия Камчатского УФАС России) в составе:

- Петров А.В. – председатель комиссии, руководитель Камчатского УФАС России;
- Коваленко Г.Б. – член комиссии, начальник отдела антимонопольного контроля и государственного заказа;
- Шиханова Л.Б. – член комиссии, главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и государственного заказа;
- Буюкли В.А. – член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и государственного заказа,

руководствуясь пунктом 1 части 9 статьи 17, 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» (далее – Закон о размещении заказов), на основании своего решения от 02 июля 2009 г. по делу № 21-06/77-09Ж о нарушении Заказчиком - Муниципальным учреждением - Управлением здравоохранения и социальной защиты населения администрации Елизовского муниципального района Закона о размещении заказов.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику: Муниципальному учреждению - Управлению здравоохранения и социальной защиты населения администрации Елизовского муниципального района устранить нарушение части 4 статьи 10 Закона о размещении заказов.
2. Заказчику: Муниципальному учреждению - Управлению здравоохранения и социальной защиты населения администрации Елизовского муниципального района аннулировать конкурс.
3. Срок исполнения настоящего Предписания до 14 июля 2009 года.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 17 июля 2009 года.

Председатель комиссии: _____ А.В. Петров

Члены комиссии:

_____ Г.Б.Коваленко

_____ Л.Б.Шиханова

_____ В.А. Буюкли

Примечания.

- 1.Предписание подлежит исполнению в установленный данным предписанием срок.
- 2.Неисполнение в срок предписания влечет за собой последствия, предусмотренные законодательством Российской Федерации.
- 3.Под неисполнением в срок предписания понимается уклонение от исполнения или частичное исполнение предписания, либо несвоевременное исполнение предписания.