

ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ»

ОГРН 1159102078387, ИНН 9102177780, КПП 910201001 тел.+7 968 511 60 14, e-mail: torgdomvial@mail.ru

Исх. № 4318 от 13.11.2019 г.

**Управление Федеральной антимонопольной службы по
Вологодской области**

Адрес: г.Вологда, ул. Пушкинская, 25

Телефон/факс: телефон:(8172)729970, факс:(8172)724664

E-mail: to35@fas.gov.ru

**Уполномоченный орган:
КОМИТЕТ ГОСУДАРСТВЕННОГО ЗАКАЗА
ВОЛОГОДСКОЙ ОБЛАСТИ**

Место нахождения: Российская Федерация, 160009, Вологодская обл, Вологда г, УЛ МАЛЫЦЕВА, 52

Ответственное должностное лицо: Шевченко О. В.

Телефон: 8-8172-230160

Адрес электронной почты: kgz@gz.gov35.ru

Заказчики:

Перечислены в аукционной документации

Заявитель:

ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВИАЛ»

Адрес места нахождения: 295050, Россия, Республика Крым, г.

Симферополь, ул. Лизы Чайкиной, д.1, оф. 413Б

Почтовый адрес: 109451, г. Москва, ул. Братиславская, д. 20

тел./факс +7 968 511 60 14

e-mail: torgdomvial@mail.ru

Адрес электронной торговой площадки в сети Интернет:

<http://www.sberbank-ast.ru>

ЖАЛОБА

на положения аукционной документации

30.10.2019 года в единой информационной системе размещено извещение о проведении совместного электронного аукциона № 0130200002419003821.

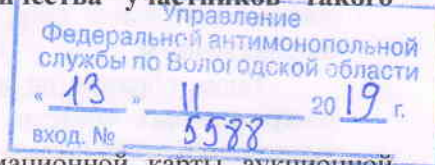
Наименование объекта закупки: Поставка лекарственного препарата для медицинского применения Метронидазол.

Дата и время окончания подачи заявок: 14.11.2019 07:00.

В соответствии с п. 2 ч. 1. ст. 64 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 о контрактной системе) документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

1. Требования к участникам закупки

Считаем, что требование, установленное в разделе 24 Информационной карты аукционной документации:



вном.

«документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки, или копии этих документов:

- Для участников закупки (поставщиков) - лицензия на осуществление фармацевтической деятельности, включая оптовую торговлю лекарственными средствами (препаратами) для медицинского применения, хранение лекарственных средств (препаратов) для медицинского применения, перевозку лекарственных средств (препаратов) для медицинского применения»

является ограничением конкуренции ввиду следующего:

ФАС России в письме от 19 сентября 2017 г. № ИА/64899/17 «О необходимости наличия у участников закупки лекарственных препаратов лицензии на оптовую торговлю лекарственными препаратами» по вопросу необходимости наличия у участников закупки лекарственных препаратов лицензии на оптовую торговлю лекарственными препаратами разъяснила следующее:

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 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 о контрактной системе) при осуществлении закупки заказчик устанавливает, в том числе требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 34 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 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 № 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.

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

В соответствии со статьей 506 ГК РФ 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, по мнению ФАС России, **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.

Если участником вышеуказанной закупки является производитель лекарственных средств, то участник закупки в составе своей заявки предоставляет лицензию на осуществление деятельности по производству лекарственных средств, выданную в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 06.07.2012 № 686 «Об утверждении Положения о лицензировании производства лекарственных средств».

Вышеуказанная позиция изложена в письмах ФАС России от 23.10.2014 № АД/43043/14, от 21.06.2017 № ИА/41856-ПР/17, а также подтверждена решением Верховного суда Российской Федерации от 05.12.2016 по делу № АКПИ16-1012.

Таким образом, участнику для удовлетворения требования о соответствии участников закупки, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося предметом аукциона: **Наличие действующей лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, достаточно представить лицензию на фармацевтическую деятельность с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами».**

Учитывая изложенное, отсутствие в лицензии Заявителя указания на такой вид деятельности, как перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения или перевозка лекарственных средств для медицинского применения не является препятствием для поставки лекарственных препаратов.

Указанное утверждение подтверждается судебной практикой, в частности Определением ВС РФ от 29 октября 2014 года № 307-КГ14-3134, решением Арбитражного суда Вологодской области в решении от 15 ноября 2018 года по делу № А13-9248/2017.

Также следует отметить, что выделение перевозки в качестве отдельного вида деятельности в лицензии не является обязательным. В связи с тем, что в соответствии со ст. 53 Закона № 61-ФЗ организации - производители лекарственных средств и организации оптовой торговли лекарственными средствами имеют право продавать или передавать лекарственные средства в распоряжение одному и тому же кругу лиц.

Просим обратить внимание, что для в лицензии для производителей лекарственных средств такой вид деятельности как перевозка отдельно не выделяется.

Комиссия Пермского УФАС в решении № 13911-19 от 10.10.2019 г. по жалобе ООО «ТД «Виал» (вх. № 015432 от 07.10.2019 г.) также пришла к выводу о допустимости передачи деятельности по перевозке лекарственных препаратов другой (сторонней) организации на основании положений приказа Минздрава России от 31.08.2016 № 646н « Об утверждении Правил надлежащей практики хранения и перевозки лекарственных препаратов для медицинского применения».

Соответственно, установленные Заказчиком требования, существенно ограничивают круг потенциальных участников закупки, так как не позволяют принять в ней участие лицам, имеющим лицензию на осуществление фармацевтической деятельности с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами» и заключенные договоры на перевозку лекарственных средств с организациями, имеющими соответствующую лицензию на осуществление фармацевтической деятельности с указанием «перевозка лекарственных средств для медицинского применения».

В связи с вышеизложенным, считаем, что аукционная документация утверждена с нарушением положений Закона о контрактной системе.

2. Требования к срокам поставки

3. В документе «Календарный план» содержится следующая информация о сроках поставки:

«

С 10.01.2020 по 20.01.2020	Хабаровский край, Хабаровск г, шоссе Воронежское, 164, аптека	240000.00	
С 10.05.2020 по 20.05.2020	Хабаровский край, Хабаровск г, шоссе Воронежское, 164, аптека	260000.00	
С 10.09.2020 по 20.09.2020	Хабаровский край, Хабаровск г, шоссе Воронежское, 164, аптека	260000.00	
С 10.01.2020 по 20.01.2020	Хабаровский край, Хабаровск г, шоссе Воронежское, 164, аптека	32000.00	
С 10.05.2020 по 20.05.2020	Хабаровский край, Хабаровск г, шоссе Воронежское, 164, аптека	34000.00	

С 10.09.2020 по 20.09.2020	Хабаровский край, Хабаровск г, шоссе Воронежское, 164, аптека	34000.00	
-------------------------------	--	----------	--

».

Из представленной информации очевидно, что установлен лишь общий период поставки товара:

Однако информация об объеме исполнения контракта по каждому этапу, их количестве, сроках поставки после получения заявки в Информационной карте, Проекте контракта (в п.3.1 проекта Контракта содержится информация, фактически совпадающая с разделом 4 Информационной карты) и приложениях отсутствует, что не позволяет потенциальному поставщику оценить свои возможности по исполнению контракта.

Отсутствие такой информации также является нарушением положений ст.17 Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников; создание участнику или нескольким участникам преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; а также не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, график поставки с указанием количества товара и сроков поставки, направленный участнику закупки только лишь после заключения контракта, не может являться обязательным для поставщика, так как он не является частью контракта и, соответственно, поставщиком вместе с контрактом не подписывался.

Фактически на момент размещения электронного аукциона Заказчиком не определены существенные условия контракта: количество этапов поставки, объем поставки в каждом этапе, а также сроки исполнения каждого этапа, что является нарушением положений Закона о закупках, а также прав участников закупки.

В этой связи, считаем, что условие о сроке поставки товара является существенным и имеет решающее значение при оценке потенциальным участником закупки своих возможностей по осуществлению поставки. С учетом установления в Гражданском законодательстве санкций за нарушение сроков поставки, условие о сроке поставки может иметь решающее значение при подаче заявки на участие в аукционе и отсутствие возможности поставки в указанной срок может привести к ограничению конкуренции.

ПРОСИМ:

- приостановить заключение контракта по итогам проведения аукциона в электронной форме №0130200002419003821 до рассмотрения жалобы по существу;
- провести внеплановую проверку электронного аукциона №0130200002419003821.
- признать настоящую жалобу обоснованной;
- выдать предписание о приведении аукционной документации в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

Приложение:

- аукционная документация;
- Определение ВС РФ от 29 октября 2014 года № 307-КГ14-3134;
- Решение АС Вологодской области от 15 ноября 2018 года по делу № А13-9248/2017;
- Решение Пермского УФАС № 13911-19 от 16.10.2019 г.;
- Предписание Пермского УФАС № 13910-19 от 16.10.2019 г.;
- Приказ о вступлении в должность генерального директора.

Генеральный директор

В.Ф. Битарова