



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

15.11.2017 № 21282/03

На № _____ от _____

ООО «Севастопольфармация»

(далее – Заявитель)

299029, г. Севастополь, ул. Токарева, д. 9

эл. почта: claim@svph.ru

Министерство здравоохранения

Ростовской области

(далее – Заказчик)

344029, г. Ростов-на-Дону, ул. 1-й Конной Армии, 33

эл. почта: farmupr11@donland.ru

Правительство Ростовской области

(далее – Привлеченное лицо)

344050, г. Ростов-на-Дону,

ул. Социалистическая, д. 112

ООО «РТС-тендер»

(далее – Оператор электронной площадки)

эл. ресурс: www.rts-tender.ru

эл. почта: ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу № 2139/03 о нарушении
законодательства о контрактной системе в сфере закупок**

07.11.2017

гор. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

К.А. Коренченко,

Т.С. Акопян,

Е.А. Черняк,

по итогам рассмотрения жалобы Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении электронного аукциона № 0158200001317000806 «Закупка лекарственных препаратов для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», а также для обеспечения граждан Российской Федерации, проживающих на территории Ростовской области и имеющих право на получение лекарственных препаратов в соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (Темозоломид)» (далее – аукцион), в отсутствие представителей Заявителя (уведомлены надлежащим образом), в присутствии представителя Заказчика – Фоменко И.Н. (доверенность от 09.01.2017), в отсутствие представителей Привлеченного лица (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России 30.10.2017 поступила жалоба ООО «Севастопольфармация» о признаках нарушения комиссией Заказчика 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) при проведении данного аукциона.

По мнению Заявителя, при рассмотрении вторых частей заявок Заказчиком неверно применены нормы Постановления Правительства Российской Федерации № 1289 «Об ограничениях и условиях допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 1289), что привело к отклонению заявки ООО «Севастопольфармация».

Заказчиком в материалы дела представлены письменные пояснения по доводам жалобы, в которых указано, что при рассмотрении вторых частей заявок аукционная комиссия действовала в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе в сфере закупок и руководствовалась рекомендациями, изложенными в письме Министерства экономического развития РФ от 09.08.2016 № Д20И-2017.

Согласно поданной жалобе Ростовским УФАС России возбуждено дело № 2139/03, что подтверждено уведомлением о содержании жалобы и назначении времени и места её рассмотрения (исх. № 20450/03 от 31.10.2017).

В соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона, п. 3.31 «Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Регламент), при рассмотрении жалобы по существу проведена внеплановая проверка аукциона, в ходе которой установлено следующее:

26.09.2017 в 14 часов 32 минуты на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0158200001317000806 «Закупка лекарственных препаратов для обеспечения граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии со ст. 6.2. Федерального закона от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», а также для обеспечения граждан Российской Федерации, проживающих на территории Ростовской области и имеющих право на получение лекарственных препаратов в соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (Темозоломид)» (далее – Извещение).

Согласно данному Извещению начальная (максимальная) цена контракта составила 4 104 904,00 руб.; дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе – 12.10.2016 в 10 часов 00 минут. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

I. Комиссией Ростовского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы установлено следующее:

Часть 3 ст. 69 Закона предусматривает, что аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, направленных в соответствии с ч. 19 ст. 68 Закона, до принятия решения о соответствии пяти таких заявок требованиям, установленным документацией о таком аукционе. В случае, если в таком аукционе принимали участие менее чем десять его участников и менее чем пять заявок на участие в таком аукционе соответствуют

указанным требованиям, аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в таком аукционе, поданных всеми его участниками, принявшими участие в нем. Рассмотрение данных заявок начинается с заявки на участие в таком аукционе, поданной его участником, предложившим наиболее низкую цену контракта, и осуществляется с учетом ранжирования данных заявок в соответствии с ч. 18 ст. 68 Закона.

В соответствии с ч. 6 ст. 69 Закона заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены п.п. 1, 3 - 5, 7 и 8 ч. 2 ст. 62, ч.ч. 3 и 5 ст. 66 Закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с ч. 1, ч.ч. 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст. 31 Закона.

В силу ч. 7 ст. 69 Закона принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным ч. 6 ст. 69 Закона, не допускается.

В соответствии с ч. 8 ст. 69 протокол подведения итогов аукциона должен содержать информацию о порядковых номерах пяти заявок на участие в таком аукционе (в случае принятия решения о соответствии пяти заявок на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, или в случае принятия аукционной комиссией на основании рассмотрения вторых частей заявок на участие в таком аукционе, поданных всеми участниками такого аукциона, принявшими участие в нем, решения о соответствии более чем одной заявки на участие в таком аукционе, но менее чем пяти данных заявок установленным требованиям), которые ранжированы в соответствии с ч. 18 ст. 68 Закона и в отношении которых принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией о таком аукционе, или, если на основании рассмотрения вторых частей заявок на участие в таком аукционе, поданных всеми его участниками, принявшими участие в нем, принято решение о соответствии установленным требованиям более чем одной заявки на участие в таком аукционе, но менее чем пяти данных заявок, а также информацию об их порядковых номерах, решение о соответствии или о несоответствии заявок на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о нем, с обоснованием этого решения и с указанием положений Закона, которым не соответствует участник такого аукциона, положений документации о таком аукционе, которым не соответствует заявка на участие в нем, положений заявки на участие в таком аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией о нем, информацию о решении каждого члена аукционной комиссии в отношении каждой заявки на участие в таком аукционе.

На основании п. 6 ч. 5 ст. 66 Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со ст. 14 Закона, или копии этих документов.

Согласно положениям ч. 3 ст. 14 Закона в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации

устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с данной нормой Закона принято Постановление № 1289, определяющее порядок применения ограничений и условия допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пункт 1 Постановления № 1289 устанавливает, что для целей осуществления закупок лекарственного препарата, включенного в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (далее – лекарственный препарат), для обеспечения государственных и муниципальных нужд (с одним международным непатентованным наименованием или при отсутствии такого наименования – с химическим или группировочным наименованием), являющегося предметом одного контракта (одного лота), заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке лекарственных препаратов, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в том числе о поставке 2 и более лекарственных препаратов, страной происхождения хотя бы одного из которых не является государство - член Евразийского экономического союза, при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее 2 заявок (окончательных предложений), которые удовлетворяют требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке и которые одновременно:

- содержат предложения о поставке лекарственных препаратов, страной происхождения которых являются государства - члены Евразийского экономического союза;

- не содержат предложений о поставке лекарственных препаратов одного и того же производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц, соответствующую признакам, предусмотренным ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции», при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений).

В силу п. 2 Постановления № 1289 подтверждением страны происхождения лекарственного препарата является сертификат о происхождении товара, выдаваемый уполномоченным органом (организацией) государства - члена Евразийского экономического союза по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20.11.2009, и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 28.12.2016 № 2885-р утвержден Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для медицинского применения на 2017 год (далее – Перечень), согласно приложению № 1 которого в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для медицинского применения включен лекарственный препарат – МНН «Темозоломид» (код АТХ – L01AX), выступающий в качестве закупки.

Согласно Протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0158200001317000806 от 23.10.2017 (далее – Протокол) аукционной комиссией Заказчика принято решение:

- признать соответствующими требованиям Закона и положениям аукционной документации заявки участников с порядковыми номерами 8, 1, 12;

- отклонить на основании ст. 14 Закона и положений Постановления № 1289 заявки участников с порядковыми номерами 2, 3, 4 (Заявитель), 13, 14, 9, 5, 6, 11.

При рассмотрении жалобы, а также по результатам проведения внеплановой проверки Комиссией Ростовского УФАС России установлено следующее:

В составе вторых частей заявок участников закупки приложена информация, подтверждающая страну происхождения товара, предлагаемого к поставке:

Участник закупки	Порядковый номер	Номер по протоколу проведения аукциона	Страна происхождения товара, предлагаемого к поставке (в соответствии с информацией из вторых частей заявок)
ООО «Фармсервис»	2	1	Италия, Индия, Аргентина
ООО «Фармцентр»	3	2	Индия, Аргентина
ООО «Севастопольфармация»	4	3	Индия
ООО «Торговый дом «ВИАЛ»	13	4	Индия
ООО «Медикэр»	14	5	Индия
ООО «Компания «Органика»	9	6	Италия, Индия, Аргентина
ООО «Данта»	5	7	Италия, Индия, Аргентина
ООО «Медикал-Онко»	8	8	Россия (Производитель – АО «Исследовательский институт химического разнообразия», ОАО «Фармстандарт – Уфимский витаминный завод») [приложены сертификаты по форме СТ-1]
ООО «АрхиМед»	1	9	Россия (Производитель – ОАО «Фармстандарт – Уфимский витаминный завод») [приложен сертификат по форме СТ-1]
ООО «Б-Фарм»	12	10	Россия (Производитель – АО «Исследовательский институт химического разнообразия») [приложен сертификат по форме СТ-1]
АО «Р-Фарм»	6	11	Италия
ЗАО «Фармгид»	11	12	Италия, Индия, Аргентина

Исходя из системного анализа норм, предусмотренных ст. 14 Закона и Постановления № 1289, следует, что заявки участников закупки, содержащие предложения о поставке лекарственных препаратов иностранного производства, подлежат отклонению.

Иное толкование указанных норм не соответствует принципам обеспечения конкуренции, результативности обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, установленным ст. 6 Закона, а также не отвечает целям защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей, указанным в ч. 3 ст. 14 Закона.

Законодатель определил Закон как общую норму и установил, что дополнительные ограничения могут быть установлены подзаконными нормативными актами.

В рассматриваемом случае Постановлением № 1289 установлены ограничения для осуществления закупок лекарственных средств, входящих в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, в целях защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики и поддержки российских производителей.

Следовательно, при закупке лекарственных средств должны применяться установленные Постановлением № 1289 ограничения, связанные с допуском товаров иностранного происхождения.

В ходе проведения внеплановой проверки установлена совокупность всех условий, предусмотренных п. 1 Постановления № 1289, для отклонения первых 7 (порядковые номера – 2, 3, 4, 13, 14, 9, 5) заявок, сделавших наименьшее предложение по цене при участии в аукционе: на участие в аукционе подано более 5 заявок, соответствующих требованиям документации об аукционе, первые 7 (в соответствии с Протоколом) из которых содержали предложения о поставке зарубежных лекарственных препаратов, а заявки с порядковыми номерами 8, 1, 12 (ранжирование согласно протоколу проведения электронного аукциона от наименьшей к

наибольшей предложенной цене соответственно – 8, 9, 10) содержали предложения о поставке лекарственных препаратов российского происхождения различных производителей.

Поэтому определение победителя электронного аукциона в рассматриваемом случае должно происходить только после рассмотрения вторых частей заявок на предмет их соответствия и применения положений п. 1 Постановления № 1289.

На это указывает и письмо Федеральной антимонопольной службы от 19.02.2016 № ИЛ/10439/16.

Кроме того, данный вывод содержится и в совместном письме Министерства экономического развития РФ № 6723-Е.Е/Д28и, Министерства промышленности и торговли Российской Федерации № ЦС-14384/19, Министерства здравоохранения Российской Федерации № 25-0/10/2-1416, Федеральной антимонопольной службы № АЦ/15615/16 от 14.03.2016, а также в письме Министерства экономического развития РФ от 09.08.2016 № Д20И-2017.

Аналогичная правовая позиция содержится в Определении Верховного Суда Российской Федерации № 306-КГ17-12800 от 25.09.2017 по делу № А12-41768/2016.

Ввиду изложенного, жалоба ООО «Севастопольфармация» признана Комиссией Ростовского УФАС России необоснованной.

Таким образом, в соответствии с ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона, Постановления Правительства № 728 от 26.08.2013 Комиссия Ростовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Севастопольфармация» необоснованной.
2. Оператору электронной площадки обеспечить Заказчику, аукционной комиссии Заказчика совершение дальнейших действий, предусмотренных Законом, в рамках данной закупки.

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

Т.С. Акопян

Е.А. Черняк

Принятое решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.