

РЕШЕНИЕ

по делу №241/12-ГЗ/Ж о нарушении

законодательства Российской Федерации о размещении заказов

18 сентября 2012

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, в составе <...>

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (приказ Смоленского УФАС России от 15.08.2012 № 113, далее – Комиссия Смоленского УФАС России) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и во исполнение положений 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), рассмотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО «Индустрия здоровья» (вх. №1926/03 от 11.09.2012) на действия аукционной комиссии, государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на поставку лекарственных препаратов на склад ОГАУЗ «Смоленский областной центр контроля качества и сертификации лекарственных средств» для обеспечения на территории Смоленской области граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.99 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (извещение №0163200000312002874),

УСТАНОВИЛА:

В жалобе ООО «Индустрия здоровья» (далее – заявитель, Общество), озвученной представителем заявителя указано на нарушение аукционной комиссией, государственным заказчиком законодательства в сфере размещения заказов при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме.

В соответствии с ч. 1 ст. 109 Федерального закона от 27.11.2010 №311-ФЗ «О

таможенном регулировании в Российской Федерации» (далее - Закон о таможенном регулировании), определение страны происхождения товаров, происходящих из государств, не являющихся членами таможенного союза, при их ввозе в Российскую Федерацию, осуществляется в соответствии с Соглашением о единых правилах определения страны происхождения товаров и главой 7 Таможенного кодекса Таможенного союза.

Согласно ст. 58 Таможенного кодекса Таможенного союза, страной происхождения товаров считается страна, в которой товары были полностью произведены или подвергнуты достаточной переработке.

В соответствии с Соглашением о Правилах определения страны происхождения товаров, в случае участия в производстве товара третьих стран, помимо государств - участников Соглашения, страна происхождения товара определяется в соответствии с критерием достаточной обработки/переработки товара (п.2.4).

При этом, согласно раздела 3 указанного Соглашения, операции по подготовке товара к продаже (дробление партий, сортировка, переупаковка), операции по разборке и сборке упаковки, разлив, фасовка во флаконы, коробки и другие простые операции по упаковке не отвечают критериям достаточной переработки, следовательно, страна, в которой проводятся операции по фасовке, сортировке и упаковке не является страной происхождения товара.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством, лекарственные препараты, произведенные в иностранном государстве, ввезенные на территорию Российской Федерации, но расфасованные для продажи на территории последнего, считаются товаром, происходящим из иностранного государства.

В соответствии с Приложением №1 к Информационной карте аукционной документации, к поставке требуется лекарственное средство «Лантус» (раствор для подкожного введения 100 МЕ/мл/3 мл №5).

Согласно Единому государственному реестру лекарственных средств, «Лантус» производится в Германии.

В декларации о происхождении данного лекарственного средства также указана Германия в качестве страны происхождения товара.

Как следует из информации по проведенному аукциону, размещенной оператором электронной площадки, участник размещения заказа ОАО «Смоленск-Фармация» подало заявку с обозначением предпочтения, указав в качестве страны производителя Россию, что является нарушением п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, п.п. 10.4.1. п. 10 Инструкции участникам размещения заказа - предоставление недостоверных сведений, предусмотренных п. 4 Информационной карты.

Согласно ч. 1 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной

форме, содержащие предусмотренные ч. 4 ст. 41.8 данного закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

П. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов определено, что участник размещения заказов не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае непредоставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 данного закона, или предоставления недостоверных сведений.

Согласно п. 4 Информационной карты открытого аукциона участник размещения заказа должен указать страну происхождения поставляемого товара.

Несмотря на предоставление в первой части заявки ОАО «Смоленск-Фармация» недостоверных сведений о стране происхождения лекарственного средства «Лантус», аукционная комиссия допустила ОАО «Смоленск-Фармация» к дальнейшему участию в аукционе, тем самым нарушив вышеуказанные положения Закона о размещении заказов.

В аукционе приняли участие ОАО «Смоленск-Фармация» и ООО «Индустрия здоровья». В результате проведения открытого аукциона в электронной форме минимальное предложение о цене контракта было сделано ООО «Индустрия здоровья». В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 29.08.2012 ООО «Индустрия здоровья» было признано победителем открытого аукциона.

03.09.2012 оператором электронной площадки был направлен проект государственного контракта, с указанием цены контракта с учетом преференции 15 процентов, установленной п. 26 Информационной карты.

В соответствии с Приказом Министерства экономического развития РФ от 12 марта 2012 г. № 120 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков» (далее Приказ №120), при размещении заказов на поставки товаров для нужд заказчиков путем проведения аукциона участникам размещения заказа, заявки на участие которых содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, предоставляются преференции в отношении цены контракта в размере 15 процентов в следующем порядке: при размещении заказов на поставки товаров для нужд заказчиков путем проведения аукциона в случае, если победителем аукциона представлена заявка на участие в аукционе, которая содержит предложение о поставке товара, происходящего из иностранных государств, контракт с таким победителем аукциона заключается по цене, предложенной участником аукциона, сниженной на 15 процентов от предложенной цены.

Представитель заявителя считает, что поскольку страной происхождения лекарственного средства «Лантус», согласно единому государственному реестру лекарственных средств, является Германия, предложения участников размещения заказа о поставке данного лекарственного средства российского производства отсутствуют, применение преференции в отношении цены контракта в размере 15 процентов является незаконным.

Обществом в адрес государственного заказчика направлен протокол разногласий, в котором предложено заключить государственный контракт по цене, предложенной победителем открытого аукциона – ООО «Индустрия здоровья». Однако до настоящего времени протокол разногласия заказчиком не подписан, государственный контракт не заключен.

На основании вышеизложенного, представитель заявителя просит Комиссию Смоленского УФАС России признать в действиях аукционной комиссии нарушения п.1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, обязать государственного заказчика к заключению государственного контракта по цене, предложенной победителем открытого аукциона, без учета преференций.

Представители уполномоченного органа, государственного заказчика с доводами жалобы не согласились и пояснили следующее.

Предметом проводимого открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственного препарата «Лантус».

В соответствии с Приказом № 120 в аукционной документации предусмотрено предоставление преференций участникам размещения заказа, заявки которых содержат предложения о поставке препаратов российского происхождения.

В соответствии со ст. 41.8 Закона о размещении заказов в аукционной документации установлены требования к содержанию и составу первой и второй частей заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме. При этом заказчик не вправе требовать от участника торгов в составе заявки документы, подтверждающие страну происхождения товара, в связи с чем, на этапе рассмотрения заявок аукционная комиссия не может сделать однозначный вывод о достоверности или недостоверности указанных в первой части заявки участника размещения заказа сведений.

Аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе. Поскольку первая часть заявки ОАО «Смоленск-Фармация» содержала все сведения, требуемые аукционной документацией, у аукционной комиссии отсутствовали основания отклонения заявки данного участника.

На основании изложенного, представители ответчика считают действия аукционной комиссии, государственного заказчика законными и просят отказать в удовлетворении жалобы ООО «Индустрия здоровья».

В ходе рассмотрения жалобы ООО «Индустрия здоровья» на действия аукционной комиссии, государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на поставку лекарственных препаратов на склад ОГАУЗ «Смоленский областной центр контроля качества и сертификации лекарственных средств» для обеспечения на территории Смоленской области граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.99 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (извещение

№0163200000312002874), и проведенной в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов при размещении заказа, являющегося предметом рассмотрения жалобы, Комиссией установлено, что размещение вышеуказанного заказа было осуществлено путем проведения открытого аукциона в электронной форме, что соответствует требованиям Закона о размещении заказов.

13.08.2012 извещение № 0163200000312002874 о проведении открытого аукциона в электронной форме и аукционная документация были размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru>.

К окончанию срока подачи заявок на участие в открытом аукционе было подано 3 заявки участников размещения заказа: №1 (ООО «Индустрия здоровья»), №2, №3 (ОАО «Смоленск-Фармация»).

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 24.08.2012 заявки участников размещения заказа с номерами 1, 2, 3 признаны аукционной комиссией соответствующими требованиям аукционной документации и допущены к участию в открытом аукционе в электронной форме.

Согласно протокола подведения итогов от 29.08.2012, победителем открытого аукциона признан участник в порядковом номером 1 (ООО «Индустрия здоровья»), номер <...> присвоен заявке с порядковым номером 2 (ОАО «Смоленск-Фармация»).

Предметом рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме является поставка лекарственных препаратов на склад ОГАУЗ «Смоленский областной центр контроля качества и сертификации лекарственных средств» для обеспечения на территории Смоленской области граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.99 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи».

В Приложении №1 к Информационной карте аукционной документации установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) требуемого к поставке товара лекарственного препарата – «Лантус» (Международное непатентованное наименование – Инсулин гларгин).

Согласно ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 ст. 34](#) данного закона.

[Частью 3 ст. 34](#) Закона о размещении заказов установлено право государственного заказчика при размещении заказа путем проведения аукциона указывать в документации об аукционе товарные знаки, не сопровождая их словами «или эквивалент» в случае несовместимости товаров, на которых применяются другие товарные знаки, и необходимости взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

В соответствии с письмом Минэкономразвития РФ № 16811-АП/Д04, Минздравсоцразвития РФ № 8035-ВС, ФАС РФ № ИА/20555 от 31.10.2007 «О

применении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в рамках программы дополнительного лекарственного обеспечения», письмом ФАС РФ от 16.10.2007 № АЦ/19080 «О размещении заказа на покупку циклоспоринов и инсулинов» различные торговые наименования инсулинов не совместимы между собой и не взаимозаменяемы, в связи с чем, размещение заказа на поставку инсулинов может производиться с указанием торговых наименований без сопровождения их словами «или эквивалент», в соответствии с [ч. 3 ст. 34](#) Закона о размещении заказов.

Таким образом, указание в аукционной документации на торговое наименование требуемого к поставке лекарственного препарата «Лантус» без сопровождения «или эквивалент» не противоречит требованиям законодательства в сфере размещения заказов.

Пунктом 26 Информационной карты открытого аукциона, в соответствии с Приказом №120, предусмотрено предоставление преференций в размере 15 процентов от предложенной цены контракта.

Указанным Приказом рекомендовано устанавливать в документации об аукционе требование об указании (декларировании) участником открытого аукциона в заявке на участие в аукционе страны происхождения поставляемого товара.

В соответствии с пп. «а» п. 1 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, Приказом №120 в п. 4 Информационной карты открытого аукциона установлено, что первая часть заявки на участие в открытом аукционе должна содержать согласие участника размещения заказа на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме с указанием страны происхождения поставляемого товара.

Комиссия Смоленского УФАС России установила, что участники размещения заказа с порядковыми номерами 2, 3 (ОАО «Смоленск-Фармация») предложили к поставке лекарственный препарат «Лантус Соло Стар», указав страну его происхождения – Россия.

Победителем открытого аукциона ООО «Индустрия здоровья» предлагается к поставке лекарственный препарат «Лантус», страна происхождения – Германия.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные [ч. 4 ст. 41.8](#) данного закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

В силу ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления сведений, предусмотренных [ч. 4 ст. 41.8](#) данного закона, или предоставления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных [ч. 4 ст. 41.8](#) данного закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Довод заявителя о нарушении аукционной комиссией п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, выразившемся в необоснованном допуске к участию в аукционе ОАО «Смоленск-Фармация» в связи с предоставлением данным участником в первой части заявки недостоверных сведений в отношении страны происхождения товара Комиссия Смоленского УФАС России считает необоснованным, поскольку нормы законодательства в сфере размещения заказов не обязывают аукционную комиссию устанавливать достоверность/недостоверность сведений, указанных в заявках на участие в торгах, а также подтверждать их достоверность и подлинность.

Ответственность за достоверность сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в аукционе, несет участник размещения заказа.

В соответствии с п. 5 Приказа №120, при размещении заказов на поставки товаров для нужд заказчиков путем проведения аукциона в случае, если победителем аукциона представлена заявка на участие в аукционе, которая содержит предложение о поставке товаров, указанных в [пункте 1](#) данного приказа, происходящих из иностранных государств, за исключением товаров, происходящих из Республики Беларусь, государственный контракт с таким победителем аукциона заключается по цене, предложенной участником аукциона, сниженной на 15 процентов от предложенной цены государственного контракта.

Таким образом, поскольку заявки участников размещения заказа с порядковыми номерами 2, 3 были допущены аукционной комиссией к участию в открытом аукционе, и содержали предложение о поставке товара российского происхождения, а заявка победителя открытого аукциона ООО «Индустрия здоровья» содержала предложение о поставке товара, происходящего из иностранного государства, государственным заказчиком, во исполнение п. 5 Приказа №120, предложенная победителем открытого аукциона цена государственного контракта правомерно снижена на 15 процентов.

На основании изложенного, жалоба ООО «Индустрия здоровья» признана необоснованной.

В ходе проведения в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что участники размещения заказа с порядковыми номерами 2, 3 (ОАО «Смоленск-Фармация») предложили к поставке лекарственный препарат «Лантус Соло Стар», в то время как аукционной документацией установлено требование о поставке препарата с торговым наименованием «Лантус», без возможности предложить препарат, эквивалентный указанному.

Кроме этого, п. 4 Информационной карты открытого аукциона установлено требование о содержании в первой части заявки согласия участника размещения заказа на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, т. е. согласия на поставку препарата с торговым наименованием «Лантус».

Таким образом, участники размещения заказа с порядковыми номерами 2, 3 (ОАО «Смоленск-Фармация») предложив к поставке препарат «Лантус Соло Стар», представили сведения, несоответствующие требованиям аукционной

документации.

Аукционная комиссия, допустив данных участников размещения заказа к участию в открытом аукционе, нарушила требования п. 2 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, в соответствии с которым, в случае несоответствия сведений, содержащихся в первой части заявки, требованиям аукционной документации, участник размещения заказа не допускается к участию в аукционе.

Иных нарушений законодательства в сфере размещения заказов в действиях аукционной комиссии, уполномоченного органа, государственного заказчика не выявлено.

Изучив все материалы по жалобе, выслушав представителя заявителя, представителей ответчиков, руководствуясь ч. 6 ст. 60, ч. 9 ст. 17 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Индустрия здоровья» на действия аукционной комиссии, государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт на поставку лекарственных препаратов на склад ОГАУЗ «Смоленский областной центр контроля качества и сертификации лекарственных средств» для обеспечения на территории Смоленской области граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.99 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (извещение №0163200000312002874), необоснованной.
2. Признать в действиях аукционной комиссии нарушение п. 2 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов.
3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов:

- аукционной комиссии, государственному заказчику, уполномоченному органу – отменить протокол подведения итогов от 29.08.2012, протокол рассмотрения первых частей заявок от 24.08.2012, провести процедуру рассмотрения первых частей заявок участников размещения заказа повторно;

- оператору электронной площадки (ОАО «Единая электронная торговая площадка») – обеспечить возможность исполнения выданного аукционной комиссии, государственному заказчику, уполномоченному органу предписания.

4. Передать материалы настоящего дела соответствующему должностному лицу Смоленского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 9 статьи 60 Закона о размещении заказов решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.