14.09.2020 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Алвилс» б/н от 07.09.2020 (вх. № 5918 от 07.09.2020) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения «Тульская областная клиническая больница №2 им. Л.Н. Толстого» при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200021820000047) (далее – электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 106 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), административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент) при участии:

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Аукционной комиссии при проведении Электронного аукциона.

14.09.2020 в рассмотрении дела был объявлен перерыв до 16-00 в связи с необходимостью истребовать дополнительную информацию. 14.09.2020 в 16-00 заседание по делу возобновлено.

Из жалобы следует, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0366200021820000047 от 28.08.2020 Аукционная комиссия допустила к участию в аукционе всех участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе. Как указывает податель жалобы, в указанном протоколе содержится информация, согласно которой среди предложений участников закупки присутствуют предложения о поставке товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № 0366200021820000047 от 02.09.2020 следует, что Аукционная комиссия рассмотрела вторые части заявок, а также информацию и электронные документы участников аукциона на предмет их соответствия требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, и приняла решение о соответствии заявок всех троих участников закупки требованиям документации об электронном аукционе.

Заявитель считает указанные действия Аукционной комиссии, признавшей заявки всех участников закупки соответствующими Закону и документации об электронном аукционе, в

том числе заявку участника закупки, содержащую предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, несоответствующими требованиям Закона и положениям Постановления Правительства Российской Федерации от 30.11.2015 N 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 Правительства РФ № 1289) и влечет за собой неправомерное определение победителя Электронного аукциона.

Вместе с тем, в устных пояснениях Заявитель указал на то, что предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства, в соответствии с новой редакцией Постановления Правительства РФ № 1289 возможно для перечня оригинальных и референтных лекарственных препаратов, предназначенных для обеспечения несовершеннолетних граждан, больных злокачественными новообразованиями лимфоидной, кроветворной и родственных им тканей.

Однако, в извещении и документации об электронном аукционе отсутствует информация о том, что лекарственный препарат Севофлуран закупается согласно перечню для указанной категории граждан.

В связи с изложенным Заявитель считает действия Аукционной комиссии не соответствующими требованиям Закона.

Заказчиком были представлены письменные пояснения, в которых указано следующее.

Аукционная комиссия, осуществляя допуск всех участников закупки к участию в электронном аукционе, а также признавая заявки всех участников соответствующими требованиям Закона и документации об электронном аукционе, исходила из изменений, внесенных 03.08.2020 в пункт 1 Постановления Правительства РФ № 1289: «Установить, 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, **за исключением заявок (окончательных предложений), которые содержат предложения о поставке оригинальных или референтных лекарственных препаратов по перечню согласно приложению**, 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 статьей 9 Федерального закона "О защите конкуренции", при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений)».

Из пояснений Заказчика следует, что участниками были предложены к поставке лекарственные препараты производства Российской Федерации, республики Беларусь, а также Соединенного Королевства.

Закупаемый лекарственный препарат Севофлуран входит в перечень, содержащийся в Приложении к постановлению Правительства РФ от 30 ноября 2015 г. N 1289.

Поскольку заявка ООО «Р-Фарм» содержала предложение о поставке оригинального лекарственного препарата Севоран® производства Соединенного Королевства, то Аукционная комиссия посчитала заявку ООО «Р-Фарм» соответствующей требованиям Закона и документации об электронном аукционе.

Заказчиком после перерыва на запрос Управления была представлена дополнительная информация, из которой следует, что закупка лекарственного препарата Севофлуран осуществлялась Заказчиком не для граждан, относящихся к категории несовершеннолетних граждан, больных злокачественными новообразованиями лимфоидной, кроветворной и родственных им тканей.

Более того, ГУЗ «ТОКБ №2 им. Л.Н.Толстого» в ходе своей деятельности не осуществляет обеспечение несовершеннолетних граждан, больных злокачественными новообразованиями лимфоидной, кроветворной и родственных им тканей, лекарственными препаратами, в частности препаратом Севофлуран.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком, Аукционной комиссией требований Закона при проведении Электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200021820000047) (далее - документация об электронном аукционе) 19.08.2020 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее - единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта – 93 762,50 рублей.

Контракт на поставку лекарственного препарата Севофлуран Заказчиком не заключен.

Согласно частям 1, 3 статьи 14 Закона при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях, которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации.

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. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

С учетом положений статьи 14 Закона, в пункте 37 части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе установлены условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых и оказываемых иностранными лицами, где, помимо прочего, установлено ограничение в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации № 1289.

В развитие статьи 14 Закона Правительством Российской Федерации издано Постановление N 1289.

Постановлением Правительства РФ от 03.08.2020 N 1164 "О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30 ноября 2015 г. N 1289" пункт 1 Постановления Правительства Российской Федерации № 1289 изложен в новой редакции: «Установить, 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, за исключением заявок (окончательных предложений), которые содержат предложения о поставке оригинальных или референтных лекарственных препаратов по перечню согласно приложению, 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 статьей 9 Федерального закона "О защите конкуренции", при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений)».

Приложением к Постановлению Правительства РФ № 1289 является перечень оригинальных и референтных лекарственных препаратов, предназначенных для обеспечения несовершеннолетних граждан, больных злокачественными новообразованиями лимфоидной, кроветворной и родственных им тканей (далее – Перечень оригинальных и референтных лекарственных препаратов).

В указанный Перечень оригинальных и референтных лекарственных препаратов входит лекарственный препарат с МНН Севофлуран, являющийся предметом рассматриваемой закупки.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства Российской Федерации № 1289 Подтверждением страны происхождения лекарственного препарата является один из следующих документов:

а) 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 ноября 2009 г., и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами;

б) заключение о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации, выдаваемое Министерством промышленности и торговли Российской Федерации в соответствии с Правилами выдачи заключения о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. N 719 "О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации".

Комиссией установлено, что победитель электронного аукциона ООО «Р-Фарм» предложил к поставке товар производства Соединенного Королевства, не являющегося членом Евразийского экономического союза. Заявка указанного участника закупки признана соответствующей документации электронного аукциона.

Комиссией установлено, что целью рассматриваемого электронного аукциона не является закупка оригинального и(или) референтного лекарственного препарата для обеспечения несовершеннолетних граждан, больных злокачественными новообразованиями лимфоидной, кроветворной и родственных им тканей.

Следовательно, исключение, включенное в пункт 1 Постановления Правительства РФ № 1289 Постановлением Правительства РФ от 03.08.2020 N 1164, не распространяется на лекарственный препарат Севофлуран в рамках рассматриваемой закупки.

В силу части 1 статьи 69 Закона аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно части 6 статьи 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 частью 11 статьи 24.1, частями 3 или 3.1, 5, 8.2 статьи 66 настоящего Федерального 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 частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований)

статьи 31 настоящего Федерального закона;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № 0366200021820000047 от 02.09.2020 следует, что на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на соответствие требованиям, установленным в документации об электронном аукционе, положениям Закона, Аукционная комиссия приняла решение о соответствии заявок с идентификационными номерами 108135193 (ООО «Р-Фарм»), 108116205 (ООО ТД «Алвилс»), 108116368 (ООО «Фармактивы Капитал») требованиям, установленным документацией об Электронном аукционе.

При вышеизложенных обстоятельствах, с учетом того, что участник закупки ООО «Р-Фарм», предложивший к поставке лекарственный препарат, происходящий из иностранного государства (группы иностранных государств), а исключение, как уже было указано выше, в рамках данной закупки неприменимо к поставке иностранных товаров, Аукционная комиссия применила положения Постановления Правительства РФ № 1289 (с изменениями) и признала заявки всех участников закупки соответствующими требованиям документации об электронном аукционе в противоречие со статьей 14, пунктом 3 части 6 статьи 69 Закона, Постановлением Правительства РФ № 1289.

Вместе с этим необходимо отметить, что рассматривая действия Аукционной комиссии, Комиссия не обладает полномочиями по переоценке (изменению) оснований признания заявок участников закупки соответствующими либо несоответствующими требованиям документации об электронном аукционе, и тем более не вправе давать оценку информации, представленной в заявках участников закупки на предмет ее соответствия требованиям документации об электронном аукционе, тем самым подменяя действия Аукционной комиссии.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что принятие Аукционной комиссией решения о соответствии всех заявок участников закупки требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, по вышерассмотренному основанию является неправомерным и преждевременным. При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о необходимости пересмотра Аукционной комиссией заявок участников для дачи им объективной оценки.

При таких обстоятельствах доводы жалобы Общества нашли подтверждение в ходе рассмотрения дела.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Алвилс» б/н от 07.09.2020 (вх. № 5918 от 07.09.2020) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения «Тульская областная клиническая больница №2 им. Л.Н. Толстого» при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200021820000047) обоснованной.

2. В результате проведенной на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200021820000047) признать аукционную комиссию по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения «Тульская областная клиническая больница №2 им. Л.Н. Толстого» нарушившей статью 14, пункт 3 части 6 статьи 69 Закона, Постановление Правительства РФ № 1289.

3. На основании части 22 статьи 99 Закона выдать государственному учреждению здравоохранения «Тульская областная клиническая больница №2 им. Л.Н. Толстого», аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного учреждения здравоохранения «Тульская областная клиническая больница №2 им. Л.Н. Толстого», оператору электронной площадки – ООО «РТС-тендер» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

председатель Комиссии:

члены Комиссии: