

Заказчику:

ГБУЗ «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1
им. Г.П. Курбатова»

<...>

Заявителю:

ООО «Альфамедсервис»

<...>

Оператору электронной площадки:

ООО «РТС-Тэндер»

<...>

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1562/2023

Резолютивная часть решения объявлена «27» ноября 2023 г. г. Кемерово,

Решение изготовлено в полном объеме «29» ноября 2023 г. ул. Ноградская, д.5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя
Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления;

<...> – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ,
транспорта и связи;

<...> – главный специалист—эксперт отдела
контроля органов власти;

<...> – начальник отдела ТЭК

при ведении заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> – представителя ООО «Альфамедсервис» (доверенность № б/н от 11.10.2021);

- <...> – представителя ГАУЗ «Новокузнецкая городская клиническая больница №1 им. Г.П. Курбатова»,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2003 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ) жалобу ООО «Альфамедсервис» № 042/07/3-1562/2023 и ее материалы,

УСТАНОВИЛА:

20.11.2023 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Альфамедсервис» (далее - ООО «Альфамедсервис», Заявитель) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1 имени Г.П. Курбатова» (далее — ГАУЗ НГКБ № 1, Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных препаратов, извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) № 32312921022 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком, при определении победителя закупки, нарушен пункт 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым иностранными лицами», в связи с чем, неверно определен победитель электронного аукциона. Подробно доводы указаны в жалобе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 21.11.2023 № НК/10608/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1562/2023 было назначено на 27.11.2023 года в 15.30 часов. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

22.11.2023 в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «Альфамедсервис» поступило ходатайство об участии в рассмотрении жалобы дистанционно, посредством средств ВКС с приложением копии доверенности на представителя Заявителя (вх. 10961-ЭП/23).

24.11.2023 в адрес Кемеровского УФАС России от Заказчика поступил отзыв на

жалобу с приложением копий документов (вх.11056-эп/23).

На заседании Комиссии 27.11.2023 представитель ООО «Альфамедсервис» полностью поддержал доводы, изложенные в тексте жалобы.

Доводы Заказчика изложены в отзыве на жалобу (вх. 11056-эп/23 от 24.11.2023).

Изучив имеющиеся материалы обращения № 042/07/3-1562/2023, заслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя Комиссия установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых для нужд Государственного автономного учреждения здравоохранения «Новокузнецкая городская клиническая больница №1 имени Г.П. Курбатова» от 20.07.2023 (далее - Положение), которое разработано в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

02.11.2023 Заказчик разместил на официальном сайте ЕИС извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственных препаратов (далее – Извещение).

Порядок подготовки и проведения процедур закупок (включая способы закупок) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия в соответствии с Законом о закупках положения о закупке.

Пунктом 20 Информационной карты Извещения установлено, что единственным критерием для запроса котировок в электронной форме является предлагаемая участниками Закупки цена договора.

Согласно пункту 23 Извещения в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках, а также Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее – Постановление № 925), Заказчиком установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов Закупки, за исключением Закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее — Приоритет).

При осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок

на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Участник Закупки указывает (декларирует) в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров;

Отсутствие в заявке на участие в закупке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Отнесение участника закупки к российским или иностранным лицам осуществляется на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте его регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц).

Наименование страны происхождения поставляемого товара устанавливается на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

Приоритет не предоставляется в случаях, если:

а) закупка признана несостоявшейся и договор заключается с единственным участником закупки;

б) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами;

в) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами;

г) в заявке на участие в закупке, представленной участником конкурса или иного способа закупки, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем которой признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, при этом стоимость товаров российского происхождения, стоимость работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, составляет менее 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг;

д) в заявке на участие в закупке, представленной участником аукциона или иного способа закупки, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на "шаг", установленный в документации о закупке, содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, при этом стоимость товаров российского происхождения, стоимость работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, составляет более 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг.

Приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок, на участие в запросе котировок № 512-ОМС-ОЗ от 14.11.2023 на момент окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок было подано 2 заявки, обе были признаны соответствующими требованиям Извещения:

- ООО «МСК» с ценовым предложением в 2 997 500, признанный победителем;
- ООО «Альфамедсервис» с ценовым предложением 3 000 000, занявший 2 место.

При рассмотрении Заявок, поданных на участие в запросе котировок, предоставленных оператором электронной площадки «РТС-Тендер» Комиссия Кемеровского УФАС России установила, что производителем товара, предлагаемого для Закупки участником ООО «МСК» является «Джодас Экспоим ПВТ.Лтд» Индия.

Производителем товара, товара, предлагаемого для Закупки участником ООО «Альфамедсервис» является ПАО «Красфарма», России, ЛП-004368.

Заказчик в отзыве на жалобу пояснил, что при проведении рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке присутствовавшие на заседании члены закупочной комиссии руководствовались Законом о закупках, Конституцией РФ, Постановлением № 925, Положением о закупке, Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1994 года (далее – ГАТТ 1994) и Договором о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014.

Заказчиком в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закупках, разделом 21 главы 1 Положения о закупке, а также пунктом 1 Постановления № 925, в пункте 23 части I Извещения Заказчиком был установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов Закупки, за исключением Закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее - Приоритет).

В соответствии с пунктом 2 Постановления № 925 при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и

сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Согласно пункту 8 Постановления № 925 Приоритет устанавливается с учетом положений ГАТТ 1994 и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014.

В соответствии с ГАТТ 1994 товарам происхождения из стран, присоединившихся к ГАТТ 1994, работам, услугам, выполняемым, оказываемым лицами из стран, присоединившихся к ГАТТ 1994, предоставляется приоритет аналогично товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, за исключением случаев, которые, в том числе относятся к общим исключениям (статья 20 ГАТТ 1994), исключениям по соображениям безопасности (статья 21 ГАТТ 1994).

Пунктом 1 статьи I части I ГАТТ 1947 установлено, что любое преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляемые любой Договаривающейся Стороной любому товару, происходящему из, или предназначенному для любой другой страны, должны немедленно и, безусловно, предоставляться аналогичному товару, происходящему из, или предназначенному для территорий всех других Договаривающихся Сторон.

Согласно пункту 4 статьи III части II ГАТТ 1947 товарам с территории любой договаривающейся стороны, ввозимым на территорию другой договаривающейся стороны, предоставляется режим не менее благоприятный, чем тот, который предоставлен аналогичным товарам отечественного происхождения в отношении всех законов, правил и требований, затрагивающих их внутреннюю продажу, предложение к продаже, покупку, транспортировку, распределение или использование.

Заказчик считает, что из указанных положений международных договоров (соглашений) Российской Федерации и Постановления № 925 следует, что Заказчик, не имеет правовых оснований для предоставления российским товарам (работам, услугам) Приоритета по отношению к товарам (работам, услугам) стран - членов ВТО и ЕАЭС, поскольку такие товары (работы, услуги) приравниваются к товарам российского происхождения.

Принимая во внимание, что ГАТТ 1994 прямо предусмотрено предоставление одинаково благоприятного режима товарам государств - участников ВТО, куда входит, в том числе, и Индия, то члены закупочной комиссии Заказчика приняли решение о непредоставлении Приоритета товарам, предложение о поставке которых содержалось в заявках участников Закупки.

Таким образом Заказчик, считает, что своими действиями не нарушил требований Закона о Закупках и антимонопольного законодательства.

Исследовав и оценив представленные заявки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о Закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В то же время согласно пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Данное право Правительством Российской Федерации реализовано путем принятия Постановления № 925.

При осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в

закупке (пункт 2 Постановления № 925).

Согласно пункту 5 Постановления № 925 условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке сведений, определенных положением о закупке, в том числе указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

Пунктом 6 Постановления № 925 регламентированы случаи, при которых приоритет не предоставляется, в том числе, если в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами (подпункт "в").

Пунктом 8 Постановления № 925 предусмотрено, что приоритет российских товаров устанавливается с учетом положений ГАТТ 1994) и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 (далее - Договор о ЕАЭС).

Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1994 года включает в себя положения Генерального соглашения по тарифам и торговле от 30.10.1947, приложенного к Заключительному акту, принятому по завершении Второй сессии Подготовительного комитета Конференции Организации Объединенных Наций по торговле и занятости (исключая протокол о временном применении), с уточнениями, поправками или изменениями, внесенными на основании положений правовых актов, которые вступили в силу до даты вступления в силу соглашения о Всемирной торговой организации (подпункт "а" пункта 1 ГАТТ 1994).

Согласно пункту 1 статьи I части I Генерального соглашения по тарифам и торговле от 30.10.1947 любое преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляемые любой договаривающейся стороной любому товару, происходящему из или предназначенному для любой другой страны, должны немедленно и, безусловно, предоставляться аналогичному товару, происходящему из или предназначенному для территорий всех других договаривающихся сторон.

В соответствии с пунктом 4 статьи III части II Генерального соглашения по тарифам и торговле от 30.10.1947 товарам с территории любой договаривающейся стороны, ввозимым на территорию другой договаривающейся стороны, предоставляется режим не менее благоприятный, чем тот, который предоставлен аналогичным товарам отечественного происхождения в отношении всех законов, правил и требований, затрагивающих их внутреннюю продажу, предложение к продаже, покупку, транспортировку, распределение или использование. Положения этого пункта не препятствуют применению дифференцированных внутренних сборов за перевозку, которые основаны исключительно на экономических показателях средств транспорта, а не на национальном происхождении товара.

Таким образом, согласно указанным правовым нормам иностранной продукции, работам, услугам стран - участниц ВТО/ЕАЭС необходимо предоставить приоритет наравне с российской продукцией, за исключением случаев, указанных в статьях XX - XXI ГАТТ 1947, статье 29 Договора о ЕАЭС.

Пунктом (b) статьи XX ГАТТ 1947 установлено, что при условии, что такие меры не применяются таким образом, который мог бы стать средством произвольной или неоправданной дискриминации между странами, в которых преобладают одинаковые условия, или скрытым ограничением международной торговли, ничто в настоящем Соглашении не препятствует принятию или применению любой договаривающейся стороной мер необходимых для защиты жизни или здоровья человека, животных и растений.

Лекарственные средства являются неотъемлемой частью современной цивилизации, и обеспечивают профилактику и лечение заболеваний, здоровье и комфортную жизнь граждан.

Предмет закупки – лекарственный препарат «Полимиксин В» находится в перечне жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для медицинского применения на 2023 год, утвержденном распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.10.2019 № 2406-р.

В поданной заявке ООО «МСК» предложен товар, страной происхождения которого является Индия, являющаяся в соответствии с Генеральным соглашением по тарифам и торговле 1947 года договаривающейся стороной.

Однако, в рассматриваемом случае закупаемый товар – лекарственные препараты, относится к исключениям, указанным в статье XX ГАТТ 1947, согласно которым государства - члены ВТО вправе применять меры для защиты своего публичного порядка.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что Заказчику при рассмотрении и оценки заявок на участие в запросе котировок, необходимо было учитывать положения Постановления № 925, в отношении заявки участника ООО «Альфамедсервис» которая содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, в части оценки по стоимостным критериям, которая производится по предложенной в указанной заявке цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Таким образом, Кемеровское УФАС России считает жалобу Заявителя на действия Заказчика обоснованной.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России,

руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Альфамедсервис» на действия заказчика Государственного автономного учреждения здравоохранения «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1 им. Г.П. Курбатова» обоснованной.
2. Признать Государственного автономного учреждения здравоохранения «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1 им. Г.П. Курбатова» нарушившим требования пункта 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках, пункта 2 Постановления № 925.
3. Выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка организации и проведения торгов.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Кемеровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.