

АО «ГлаксонСмитКляйн Трейдинг»

«.....»

Управление государственных закупок Брянской области

«.....»

Департамент здравоохранения Брянской области

«.....»

ЭТП ТЭК-торг

«.....»

Решение по делу № 032/06/69 - 1670/2019

о нарушении требований законодательства РФ о контрактной системе

«24» декабря 2019 года г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю закупок в составе:

Заместителя председателя комиссии «.....»

Членов Комиссии: «.....»

в присутствии:

«.....» – представителя Управления государственных закупок Брянской области, действующего на основании доверенности № 16 от 03.09.2019 г.,

«...» – слушателя,

в отсутствие:

надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы АО «ГлаксоСмитКляйн Трейдинг»,

надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы Департамента здравоохранения Брянской области,

рассмотрев жалобу заявителя АО «ГлаксонСмитКляйн Трейдинг» на действия единой комиссии уполномоченного органа Управления государственных закупок Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий 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» в 1 квартале 2020 года (лот-225) за № 0127200000219007035 и в результате проведения внеплановой проверки в

соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе), 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, установила:

26.11.2019 года в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий 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» в 1 квартале 2020 года (лот-225) за № 0127200000219007035, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 043 820,00 рублей.

Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона за № 0127200000219007035 от 11.12.2019 года единой комиссией рассмотрены вторые части заявок участников закупки и приняла решение о соответствии требованиям документации об электронном аукционе участников закупки с идентификационными номерами заявок №№ 2, 4 и о несоответствии требованиям документации об электронном аукционе участников закупки с идентификационными номерами заявок №№5,3.

Контракт по итогам проведения рассматриваемого электронного аукциона за № 0127200000219007035 на момент рассмотрения жалобы не заключен.

Заявитель АО «ГлаксонСмитКляйн Трейдинг» считает, что его права и законные интересы нарушены действиями единой комиссии уполномоченного органа, а именно, по мнению заявителя:

- единой комиссией нарушен порядок рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, предусмотренный Законом о контрактной системе.

Изучив представленные документы, руководствуясь ч. 3, 15 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Брянского УФАС России по контролю закупок пришла к следующим выводам:

1. Единой комиссией Уполномоченного органа не нарушены положения ч. 2 ст. 69 Закона о контрактной системе, согласно которым Аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о

таким аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке, поскольку единой комиссией уполномоченного органа обоснованно принято решение о несоответствии вторых частей заявок с идентификационными номерами заявок №№ 3,5 на участие в электронном аукционе требованиям документации об этом аукционе.

Объектом осуществляемой закупки согласно технического задания является лекарственный препарат Салметерол+Флутиказон, 50 мкг+0,25 мг/доза.

Согласно п.6 ч. 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, в случае закупки товаров, работ, услуг, на которые распространяется действие указанных нормативных правовых актов, или копии таких документов. При отсутствии в заявке на участие в электронном аукционе документов, предусмотренных настоящим пунктом, или копий таких документов эта заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

При обозрении документации об электронном аукционе в п. 22 информационной таблицы заказчиком установлены вышеуказанные требования к составу второй части заявки.

В силу части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе 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.

Ограничения 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 определены Постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289 (далее – Постановление № 1289).

Пунктом 1 Постановления № 1289 определено, 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 статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции», при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений).

Закупаемый лекарственный препарат (Салметерол+Флутиказон) включен в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2019, 2020 годы, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 10.12.2018 № 2738-р, распоряжением Правительства РФ от 12.10.2019 № 2406-р.

Во исполнение вышеуказанных требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок в извещении и документации о проведении электронного аукциона были установлены ограничения и условия допуска, происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень ЖНВЛП, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с требованиями Постановления № 1289.

В соответствии с пунктом 2 Постановления № 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 20.11.2009, 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 17.07.2015 № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации».

Ограничение, установленное Постановлением № 1289, применяется только при наличии всех условий, установленных пунктом 1 Постановления № 1289, в совокупности. При этом должно быть не менее 2 (двух) удовлетворяющих требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявок, которые содержат предложения в отношении всех торговых наименований предлагаемых лекарственных препаратов в рамках одного МНН, страной происхождения которых являются государства – члены Евразийского экономического союза, подтвержденной сертификатом о происхождении товара или заключением о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации.

На основании изложенного, при наличии не менее 2 (двух) заявок, соответствующих положениям пункта 1 Постановления № 1289, и содержащих документ, подтверждающий страну происхождения лекарственного препарата, иные заявки (окончательные предложения) участников закупки, содержащие предложения о поставке иностранного лекарственного препарата, а также о поставке лекарственного препарата, страной происхождения которого является государство – член Евразийского экономического союза, но не содержащие документа, подтверждающего страну происхождения лекарственного препарата, подлежат отклонению.

При осуществлении закупок лекарственных препаратов путем проведения электронного аукциона отклонение заявок, содержащих предложение о поставке лекарственного препарата иностранного происхождения (за исключением государств – членов Евразийского экономического союза), в соответствии с пунктом 1 Постановления № 1289 возможно только по результатам рассмотрения вторых частей заявок.

- - соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 11.12.2019 в электронном аукционе путем подачи ценовых предложений приняли участие участники закупки:

- № 5 АО «ГлаксоСмитКляйн Трейдинг»,

- № 3 ООО «Альбатрос»,

- № 2 ООО «САВ-ФАРМ»,

- № 4 ООО «Верейя».

Согласно ч. 1 ст. 69 Закона о контрактной системе, аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Закона о контрактной системе, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно ч. 2 ст. 69 Закона о контрактной системе аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей

статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

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

- непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, 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;
- несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе;
- предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона за № 0127200000219007035 от 11.12.2019 года единой комиссией рассмотрены вторые части заявок участников закупки и принято решение о соответствии требованиям документации об электронном аукционе участников закупки с идентификационными номерами заявок №№ 2, 4 и о несоответствии требованиям документации об электронном аукционе участников закупки с идентификационными номерами заявок №№ 5, 3.

Согласно письменных пояснений, представленным в адрес Брянского УФАС России уполномоченным органом Управление государственных закупок (вх. № 10970 от 19.12.2019 года), установлено следующее:

- заявка № 5. АО «ГлаксоСмитКляйн Трейдинг» продекларировало в первой части заявки наименование страны происхождения предлагаемого к поставке товара – Франция. В составе второй части заявки данным участником представлено регистрационное удостоверение лекарственного препарата для медицинского применения П N011630/01, в соответствии с которым подтверждается страна происхождения и производитель предлагаемого лекарственного препарата Глаксо Вэлком Продакшен, Франция соответственно.
- заявка № 3. ООО «Альбатрос» продекларировало в первой части заявки наименование страны происхождения предлагаемого к поставке товара – Франция. В составе второй части заявки данным участником представлено регистрационное удостоверение лекарственного препарата для медицинского применения П N011630/01, в соответствии с которым подтверждается страна происхождения и производитель предлагаемого лекарственного препарата Глаксо Вэлком Продакшен, Франция соответственно.
- заявка № 2. ООО «САВ-ФАРМ» в первой части заявки предложило к поставке

препарат с МНН «Салметерол + Флутиказон» торгового наименования «Салтиказон-натив», производитель, страна происхождения – ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия, ЛП-003400.

Участник приложил 2 экземпляра регистрационных удостоверений, (далее РУ):

1. РУ № ЛП-003400 от 31.12.2015 - держатель удостоверения ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия. Дата внесения изменений от 18.03.2019. Все стадии производства - ООО «Натива», Россия; ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия.

2. РУ № ЛП-003400 от 31.12.2015 - держатель удостоверения ООО «Натива», Россия. Дата внесения изменений от 26.04.2018. Все стадии производства - ООО «Натива», Россия; ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия.

Также участник приложил Сертификат о происхождении товара по форме СТ-1 № 9065000211 от 22.02.2019 в пункте 8 «Описание товара» по позиции 6 указан лекарственный препарат Салтиказон-натив - порошок для ингаляций дозированный 50 мкг + 250 мкг, РУ № ЛП-003400 от 26.04.2018.

- заявка № 4. ООО «Верей» в первой части заявки предложило к поставке препарат с МНН «Салметерол + Флутиказон» торгового наименования «Салтиказон-натив», производитель, страна происхождения – ООО «Натива», Россия, ЛП-003400.

Участник приложил 2 экземпляра регистрационных удостоверений, (далее РУ):

1. РУ № ЛП-003400 от 31.12.2015 - держатель удостоверения ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия. Дата внесения изменений от 18.03.2019. Все стадии производства - ООО «Натива», Россия; ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия.

2. РУ № ЛП-003400 от 31.12.2015 - держатель удостоверения ООО «Натива», Россия. Дата внесения изменений от 26.04.2018. Все стадии производства - ООО «Натива», Россия; ОАО «Фармстандарт-Лексредства», Россия.

Также участник приложил Сертификат о происхождении товара по форме СТ-1 № 8021012221 от 20.12.2018 в пункте 8 «Описание товара» по позиции 9 указан лекарственный препарат Салтиказон-натив - порошок для ингаляций дозированный 50 мкг + 250 мкг, РУ № ЛП-003400 от 31.12.2015 г. (дата переоформления 26.04.2019 г.), производитель ООО «Натива», Российская Федерация.

Таким образом, на основании представленных документов единой комиссией уполномоченного органа было установлено наличие двух производителей, предлагающих к поставке товар российского происхождения

Следовательно, положения Постановления № 1289 в данном случае применимы ввиду наличия двух заявок с различными производителями лекарственных препаратов.

Таим образом, единой комиссией уполномоченного органа правомерно принято решение о несоответствии заявок с идентификационными номерами №№ 5, 3 требованиям документации об электронном аукционе по основанию,

предусмотренном п. 3 ст. 69 Закона о контрактной систем.

Заявитель в тексте жалобы указывает на наличие признаков соглашения, ограничивающего конкуренцию, между участниками закупки с идентификационными номерами заявок №№ 2,4, однако никаких доказательств, подтверждающих этот факт в адрес Брянского УФАС России заявителем представлено не было.

Относительно указания заявителем в тексте жалобы на наличие признаков соглашения, ограничивающего конкуренцию в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. между участниками проводимого электронного аукциона, Комиссия Брянского УФАС поясняет, что материалы жалобы также переданы в отдел товарных и финансовых рынков Брянского УФАС России.

2. Заказчиком Департамент здравоохранения Брянской области при осуществлении рассматриваемой закупки нарушены положения п.п. 11,12 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 года № 1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), о внесении изменений в постановление правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление Правительства № 1042), ввиду нижеследующего:

Во-первых, согласно п. 11 Постановления Правительства № 1042 (в действующей редакции от 14.08.2019 года) общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта, однако заказчиком в п. 11.14 проекта государственного контракта установлено: «Общая сумма начисленной неустойки (*штрафов, пени*) за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».

Таким образом, заказчиком в п. 11.14 проекта государственного контракта, являющегося Приложением № 3 к документации об электронном аукционе за № 0127200000219007035 установлено ограничение общей суммы неустоек ценой контракта согласно Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года с учётом пеней, в то время как согласно Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года ограничение общей суммы неустоек ценой контракта должно учитывать только штрафы.

Извещение о проведении электронного аукциона за №0127200000219007035, а также документация об электронном аукционе размещены в единой информационной системе в сфере закупок 26.11.2019 года.

Из этого следует, что заказчик Департамент здравоохранения Брянской области в проекте государственного контракта, являющегося Приложением № 3 к документации об электронном аукционе за № 0127200000219007035, должен был

учитывать изменения Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года, в частности по п. 11 Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года, вступающие в силу 14.08.2019 года.

Во-вторых, согласно п. 12 Постановления Правительства № 1042 (в действующей редакции от 14.08.2019 года) общая сумма начисленных штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта, однако заказчиком в п. 11.7 проекта государственного контракта установлено: «Общая сумма начисленной неустойки (*штрафов, пени*) за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта».

Таким образом, заказчиком в п. 11.7 проекта государственного контракта, являющегося Приложением № 3 к документации об электронном аукционе за № 0127200000219007035 установлено ограничение общей суммы неустоек ценой контракта согласно Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года с учётом пеней, в то время как согласно Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года ограничение цены контракта должно учитывать только штрафы.

Извещение о проведении электронного аукциона за № 0127200000219007035, а также документация об электронном аукционе размещены в единой информационной системе в сфере закупок 26.11.2019 года.

Из этого следует, что заказчик Департамент здравоохранения Брянской области в проекте муниципального контракта, являющегося Приложением № 3 к документации об электронном аукционе за № 0127200000219007035 должен был учитывать изменения Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года, в частности по п. 12 Постановления Правительства Российской Федерации № 1042 от 30.08.2019 года, вступающие в силу 14.08.2019 года.

Вышеуказанные признаки нарушений Закона о контрактной системе свидетельствует административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено ч. 4.2. ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере закупок, руководствуясь ч.ч. 3, 15, 22 ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе,

Решила:

1. Принято решение признать жалобу АО «ГлаксонСмитКляйн Трейдинг» на действия единой комиссии уполномоченного органа Управления государственных закупок Брянской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на обеспечение лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, продуктами специализированного питания, путем их приобретения, отдельных категорий 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» в 1

квартале 2020 года (лот-225) за № 0127200000219007035 необоснованной.

2. По результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика Департамент здравоохранения Брянской области нарушения требований п.п. 11,12 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 года № 1042.

3. Поскольку заказчиком Департамент здравоохранения Брянской области 13.12.2019 в единой информационной системе в сфере закупок размещён проект контракта, принято решение предписание по устранению выявленных нарушений не выдавать.

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

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя комиссии «.....»

Члены комиссии «.....»