02.03.2020 г.
Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ФармЭкспресс» (вх. № 942 от 25.02.2020) на действия единой комиссии по осуществлению закупок государственного учреждения здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Йогексол (закупка № 0366300000820000005) (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),

УСТАНОВИЛА:

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

Заявитель в своей жалобе указывает, что из протокола подведения итогов электронного аукциона от 25.02.2020 следует, что три участника электронного аукциона и их заявки соответствуют требованиям документации об Электронном аукционе. Указано, что контракт будет заключен с участником закупки – обществом с ограниченной ответственностью "Фармдинамика", который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в электронном аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Заявитель в своей жалобе указывает, что согласно пункту 1 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 № 1289) 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 российских товаров разных производителей.

В связи с изложенным, Заявитель полагает, что Единой комиссией при рассмотрении заявок участников закупки неправомерно не приняты во внимание ограничения, предусмотренные Постановлением Правительства № 1289.

Представитель Заказчика, Единой комиссии, присутствующий на заседании Комиссии, представил устные и письменные пояснения по доводам рассматриваемой жалобы, из которых следует, что в документации об электронном аукционе Заказчиком ошибочно не указаны условия о необходимости применения положений Постановления Правительства № 1289 в рамках данной закупки.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком, Единой 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 Йогексол (далее – извещение и документация об электронном аукционе) размещены 11.02.2020 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 95 400,00 рублей.

На дату рассмотрения настоящего дела контракт на поставку лекарственного препарата Йогексол Заказчиком не заключен.

Осуществив на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановую проверку Электронного аукциона, Комиссия установила следующее.

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.

В развитие статьи 14 Закона Правительством Российской Федерации издано Постановление Правительства № 1289 для целей осуществления закупок лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 Постановления Правительства Российской Федерации № 1289 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).

С учетом положений статьи 14 Закона в извещении о проведении Электронного аукциона (закупка № 0366300000820000005) Заказчиком установлено, в том числе ограничение допуска и условия допуска в соответствии с Постановлением Правительства № 1289.

В то же время, как установлено Комиссией, в пункте 38 «Условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых и оказываемых иностранными лицами» части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об Электронном аукционе установлено ограничение в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.2015 № 102 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства № 102).

Вместе с этим, Постановление Правительства № 102 издано для целей осуществления закупок отдельных видов медицинских изделий.

Предметом рассматриваемой закупки является **поставка лекарственного препарата Йогексол, входящего в** перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2020 год, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.10.2019 N 2406-р (далее – Перечень ЖНВЛП).

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Пунктом 4 статьи 42 Закона установлено, что заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, помимо прочего информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленном в соответствии с Законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

Согласно частям 1,2 статьи 7 Закона в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок, открытость и прозрачность информации, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

Согласно части 3 статьи 7 Закона информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Между тем, с учетом вышеизложенного, Комиссией установлено, что в рамках рассматриваемой закупки для закупаемого **лекарственного препарата Йогексол, входящего в Перечень ЖНВЛП, в документации об Электронном аукционе не установлено** ограничение допуска и условия допуска в соответствии с Постановлением Правительства № 1289. Однако, в Извещении о проведении Электронного аукциона информация о таком ограничении содержится.

Таким образом, информация, изложенная в извещении о проведении электронного аукциона, не соответствует документации об Электронном аукционе в указанной части.

Необходимо отметить, что положения документации об электронном аукционе должны содержать ясные и четкие положения относительно участия в электронном аукционе участником закупки; не допускать неоднозначного их толкования, с тем, чтобы любой участник экономических правоотношений при решении вопроса об участии в аукционе имел представление о том, какие документы и сведения он должен представить для участия в аукционе, каким требованиям он должен соответствовать.

Неопределенность, противоречивость, неполнота либо неисполнимость положений документации об электронном аукционе, регламентирующих состав и порядок заполнения заявки, создают препятствия для потенциальных участников аукциона на стадии допуска к участию в нём.

Необходимо учитывать, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие

сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения требований, которым должна соответствовать подаваемая им заявка.

Следовательно, отсутствие в документации об электронном аукционе максимально четких и однозначных требований, позволяющих участнику закупки надлежащим образом оформить заявку и принять участие в аукционе на конкурентных началах, основанных на принципах открытости, прозрачности и обеспечения конкуренции, свидетельствует о нарушении Заказчиком части 1 статьи 64 Закона, пункта 4 статьи 42, части 3 статьи 7, статьи 14 Закона.

Ввиду изложенного, документация об электронном аукционе в указанной части не соответствует требованиям Закона, ввиду чего в действиях должностного лица Заказчика, определившего содержание документации об Электронном аукционе с нарушением требований Закона, усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 69 Закона 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.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № 0366300000820000005 от 25.02.2020 следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок, поданных тремя участниками закупки, Единой комиссией принято единогласное решение о соответствии всех вторых частей заявок требованиям документации об электронном аукционе.

Вместе с этим, отсутствие в документации об электронном аукционе ограничения в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации № 1289 препятствует участникам закупки надлежащим образом оформить свою заявку на участие в электронном аукционе, а Единой комиссии, в свою очередь, не позволяет рассмотреть заявки участков данной закупки на предмет их соответствия требованиям документации об электронном аукционе в целях принятия обоснованного и правомерного решения о признании второй части заявки соответствующей

(несоответствующей) требованиям документации об электронном аукционе, и реализовать механизм, предусмотренный Постановлением Правительства Российской Федерации № 1289.

В связи с чем, Комиссия не может признать допустимыми итоги рассмотрения Единой комиссией вторых частей заявок, поданных на участие в данном электронном аукционе, и дать правовую оценку действиям Единой комиссии при подведении итогов Электронного аукциона, в том числе по порядку применения Единой комиссией положений Постановления Правительства Российской Федерации № 1289 при рассмотрении вторых частей заявок участников Электронного аукциона.

При таких обстоятельствах, все последующие действия Единой комиссии, Заказчика, связанные с дальнейшим проведением рассматриваемой процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя), не имеют правового значения для рассмотрения Комиссией данного дела.

В связи с вышеизложенным, доводы жалобы ООО «ФармЭкспресс» в ходе заседания Комиссии не нашли своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

1. **Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ФармЭкспресс» (вх. № 942 от 25.02.2020) на действия единой комиссии по осуществлению закупок государственного учреждения здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Йогексол (закупка № 0366300000820000005) не обоснованной.**
2. **В результате проведенной на основании части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Йогексол (закупка № 0366300000820000005) признать государственное учреждение здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» нарушившим часть 1 статьи 64, пункт 4 статьи 42, часть 3 статьи 7, статью 14 Закона.**
3. **На основании части 22 статьи 99 Закона выдать государственному учреждению здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений части 1 статьи 64, пункта 4 статьи 42, части 3 статьи 7, статьи 14 Закона путем аннулирования определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в форме электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Йогексол (закупка №**

0366300000820000005).

4. В соответствии с частью 22 статьи 99 Закона выдать единой комиссии по осуществлению закупок государственного учреждения здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения закупки № 0366300000820000005.

5. Передать материалы данного дела соответствующему должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 071/06/105-194/2020

02.03. 2020 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), на основании решения от 02.03.2020 по делу № 071/06/105-194/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «ФармЭкспресс» (вх. № 942 от 25.02.2020) на действия единой комиссии по осуществлению закупок государственного учреждения здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Йогексол (закупка № 0366300000820000005) и в соответствии с требованиями части 22 статьи 99 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),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Государственному учреждению здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» устранить нарушение части 1 статьи 64, пункта 4 статьи 42, части 3 статьи 7, статьи 14 Закона путем аннулирования определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в форме электронного аукциона на поставку лекарственного препарата Йогексол (закупка № 0366300000820000005).

2. Единой комиссии по осуществлению закупок государственного учреждения здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» отменить протоколы, составленные в ходе данной закупки (закупка №

0366300000820000005).

3. Срок исполнения предписания - **не позднее 16.03.2020**.

4. Государственному учреждению здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина», единой комиссии по осуществлению закупок государственного учреждения здравоохранения «Плавская ЦРБ им. С.С. Гагарина» уведомить Тульское УФАС России об исполнении пунктов 1 и 2 предписания **не позднее 16.03.2020** (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение пунктов 1 и 2 предписания).

В соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.