

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – (...)

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «ГУД ФАРМАСЬЮТИКАЛС ПАРТНЕРС» (далее по тексту - ООО «Джи Эф Пи»), (...). (на основании доверенности),

при отсутствии представителей Государственного автономного учреждения здравоохранения «Бузулукская больница скорой медицинской помощи» (далее – ГАУЗ «Бузулукская больница скорой медицинской помощи», Заказчик), извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы, в том числе о возможности дистанционного участия, просят рассмотреть жалобу в отсутствие представителя Заказчика.

Рассмотрев жалобу ООО «Джи Эф Пи» (вх. №8358 от 08.09.2022) на действия заказчика [ГАУЗ «Бузулукская больница скорой медицинской помощи»](#) при проведении запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Фулвестрант (Извещение: № 32211634111),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Джи Эф Пи» (вх. № 8358 от 08.09.2022) [ГАУЗ «Бузулукская больница скорой медицинской помощи»](#) при проведении запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Фулвестрант (Извещение: № 32211634111).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 09.09.2022 исх. № 6843, организатору закупки от 09.09.2022 исх. № 6840.

Рассмотрение жалобы было назначено на 16.09.2022 в 12 ч. 00 мин.

Согласно доводам жалобы, Заявитель считает, что при проведении данной закупки к участникам не был применен приоритет товаров российского производства, предусмотренный Постановлением Правительства 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 №25), извещением о проведении закупки и Положением о закупке Заказчика.

В Комиссию от ГАУЗ «Бузулукская больница скорой медицинской помощи» поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых Заказчик не согласился с доводами жалобы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлении присутствовавшего на заседании представителя, участвовавшего в деле, изучив материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к следующим выводам.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч.1 ст.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 силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и

проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг ГАУЗ «Бузулукская больница скорой медицинской помощи» (далее - Положение), утверждено протоколом наблюдательного совета ГАУЗ «ББСМП» № 12 от 14.09.2022 г. и размещено в ЕИС.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что 19.08.2022 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Фулвестрант (Извещение: № 32211634111).

Дата начала срока подачи заявок 19.08.2022

Дата окончания срока подачи заявок (по местному времени) 26.08.2022 в 10:00.

Дата подведения итогов 29.08.2022.

Согласно протоколу подведения итогов от 29.08.2022 на участие в запросе котировок в электронной форме было подано 2 заявки. По результатам

рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме Комиссией Заказчика было принято решение о соответствии двух заявок на участие в запросе котировок в электронной форме требованиям извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, присвоены порядковые номера заявок на участие в закупке, в порядке уменьшения предложенных соответствующими участниками закупки ценовых предложений с учетом положений Постановления №925.

Пунктом 11 Протокола подведения итогов Комиссией Заказчика конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка.

Пунктом 8 Приложения №1 к Извещению раздел 1 Дополнительная информация (далее – Закупочная документация) установлено, что в соответствии с Постановлением №925 устанавливается приоритет товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, представлен порядок условий предоставления приоритета:

Участник в заявке декларирует страну происхождения поставляемого товара и несет ответственность за представление недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке;

Для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случаях, предусмотренных подпунктами «г» и «д» пункта 6 Постановления № 925 цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в извещении о закупке на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора, заключаемого по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на начальную (максимальную) цену договора.

Отсутствие в заявке на участие в закупке указания такой доли не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке, и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

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

При исполнении договора, заключенного с участником, которому предоставлен приоритет в соответствии с Постановлением № 925, не допускается замена страны происхождения товаров, за исключением

случая, когда в результате такой замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары, при этом качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) таких товаров не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

В соответствии Технической частью закупочной документации Заказчику должен быть поставлен лекарственный препарат:

№ /п	МНН	Техническая характеристика	Ед. изм.	Кол-во
I	Фулвестрант	Раствор для внутримышечного введения, 50 мг/мл 5 мл №2 и/или раствор для внутримышечного введения - 250 мг/5 мл, 5 мл №2	упаковка	50

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что на участие в запросе котировок в электронной форме было подано 2 заявки, при этом участники представили следующие сведения о стране происхождения: участник № 1 – Российская Федерация; участник № 2 - Румыния.

В письменных пояснениях Заказчик указал, что на в соответствии с п. 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.

В соответствии с п. 8 Постановления №925 приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года (далее – ГАТТ 1994) и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.

В состав ГАТТ 1994 входит ГАТТ 1947 (заключено 30.10.1947).

Согласно п. 4 4 статьи III части II ГАТТ 1947, товарам с территории любой договаривающейся стороны, ввозимыми 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.

Учитывая, что закупки товаров, работ и услуг юридическими лицами, подпадающими по действие Закона о закупках, осуществляются, в том числе в указанных целях, к отношениям, которые являются предметом регулирования Закона о закупках, положения Соглашения Всемирной торговой организации (далее – ВТО) применяются в полной мере.

Победитель запроса котировок в электронной форме предложил лекарственный препарат со страной происхождения Румыния, которая входит в перечень стран, регулируемых соглашением ВТО.

Также в своих пояснениях Заказчик указал, что на основании п. 11 Протокола подведения итогов с участником №2, предложившим наименьшую сумму 858 660,0 рублей был заключен договор 09.09.2022 года.

В свою очередь Комиссия Оренбургского УФАС России отмечает, что в Постановлении №925 однозначно указано, что приоритет предоставляется товарам российского происхождения при одновременном наличии предложений о поставке товаров иностранного происхождения. Приоритет предоставляется с учетом положений ГАТТ 1994 (в которое входит ГАТТ 1947) и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014, которым определен перечень государств- членов ЕАЭС: Армения, Белоруссия, Казахстан, Киргизия, Россия.

Данная позиция также изложена в письмах Министерства экономического развития РФ от 24.04.2017 №ОГ-Д28-5261 и от 27.03.2017 №Д28и-1407.

В соответствии с Письмом ФАС от 22.11.2019 №ИА/102692/19 «О направлении разъяснений порядка применения положений законодательства РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» приоритет должен применяться в равной степени к товарам российского происхождения и товарам иностранного происхождения государства, являющегося страной – участницей Евразийского экономического союза.

Комиссия отмечает, что из диспозиции нормы п. 1 Постановления №925 следует, что приоритет установлен в отношении товаров российского происхождения. Буквальное значение данной нормы свидетельствуют о том, что круг лиц, которым может быть предоставлен приоритет, ограничен юрисдикцией РФ без каких-либо условий и оговорок, которые могут относиться к странам-участникам ВТО и стран-участникам ЕАЭС

Правительство РФ установило приоритет в отношении товаров Российского происхождения, реализуя свои полномочия, указанные в п. 1 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках.

Комиссия считает необходимым отметить, что толкование взаимосвязи положений ГАТТ 1994 года и Постановления 925, изложенное Заказчиком, подразумевает распространение приоритета в равной мере на товары всех государств-членов ВТО, что противоречит самому смыслу Постановления №925.

Заявка участника №2 содержит предложение о поставке товара страна происхождения товара – Румыния, однако Румыния не является участником ЕАЭС, и соответственно приоритет товарам страны происхождения Румыния не предоставляется. Вместе с тем участником №1 предложен товар российского происхождения, следовательно, Заказчиком согласно Постановления №925, при проведении оценки и сопоставления заявок должен был быть применен к участнику №1 приоритет к товарам российского происхождения.

С учетом изложенного, на основании всестороннего исследования, оценки всех фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя

Принимая во внимание, что 09.09.2022 года между Заказчиком и Участником закупки №2 заключен договор, Комиссией Оренбургского УФАС России, принято решение предписание не выдавать.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ГУД ФАРМАСЬЮТИКАЛС ПАРТНЕРС» (ООО «Джи Эф Пи») (вх. № 8358 от 08.09.2022) и действия заказчика Государственного автономного учреждения здравоохранения «Бузулукская больница скорой медицинской помощи» при проведении запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Фулвестрант (Извещение: № 32211634111), обоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение: № 32211634111) уведомлением Оренбургского УФАС России 09.09.2022 исх. № 6940.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.