Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 04-50/676-2019

«17» декабря 2019 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<…>, председателя Комиссии,

<…> , члена Комиссии,

<…> , члена Комиссии,

в присутствии представителей:

ГБУЗ «Республиканская клиническая инфекционная больница» (далее- Заказчик) <…> (доверенность от 12.12.2019 № 28),

Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) <…> (доверенность от 07.02.2019 № 8),

в отсутствие ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» (далее – Заявитель, Общество), уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» (вх. от 10.12.2019 № 8132) на действия аукционной комиссии и Заказчика при проведении электронного аукциона: «Поставка лекарственного препарата (меропенем)», реестровый номер – 0102200001619004815 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 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 о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Заявитель обжалует действия аукционной комиссии и бездействие Заказчика в части неприменения подпункта 1.4 Приказа Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Приказ № 126н). Заявителем представлен сертификат по форме СТ-1, а также документы о происхождении фармацевтической субстанции, предложенный лекарственный препарат имеет полный цикл производства на территории РФ. Заявка ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» соответствует совокупности условиям, предусмотренным пп. а, б, г подпункта 1.4 Приказа №126н, в связи с чем контракт должен быть заключен с Заявителем по цене, по предложенной им цене. Кроме того, в итоговом протоколе должны быть отражены сведения ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» как о победителе аукциона. ООО «Торговый дом «Виал» не мог быть признан победителем аукциона, поскольку фармацевтическая субстанция для лекарственного препарата ТН «Мерексид» производится в Республике Корея, что не соответствует пп. а п. 1.4 Приказа №126н. Просит признать жалобу обоснованной, провести проверку, обязать Заказчика заключить контракт с Заявителем.

Представитель Уполномоченного органа просит признать жалобу необоснованной в силу следующего. В результате рассмотрения вторых частей заявок заявка с идентификационным номером 106381439 (ООО «ОРФК») признана несоответствующей требованиям Закона №44 ФЗ и аукционной документации в связи с тем, что в заявке Участник закупки предлагает к поставке лекарственный препарат с МНН «Меропенем» и торговым наименованием «Меропенем», происходящий из иностранного государства (Индия).

Таким образом, в соответствии с частью 1(1) Постановления № 1289, поскольку аукционной комиссией отклонена заявка в порядке, установленном пунктом 1 Постановления № 1289, и одна заявка (идентификационный номер Ю6379283, ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С») содержит предложение о поставке лекарственного препарата, *все стадии производства которого, в том числе синтез молекулы действующего вещества при производстве фармацевтических субстанций, осуществляются на территориях государств - членов Евразийского экономического союза,* и при этом *сведения о таких фармацевтических субстанциях в установленном порядке включены в регистрационное досье на эти лекарственные препараты,* в отношении такого лекарственного *препарата применяются условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, установленные федеральным органом* исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а именно - применяется Приказ 126н.

О действии данного Приказа также указано в разделе 16 информационной карты документации об аукционе.

Заявка ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» действительно удовлетворяет условиям п. 1.4 Приказа 126н, поскольку к поставке предлагается препарат с МНН «Меропенем» и торговым наименованием «Меропенем-ДЕКО» и предложенная в ходе аукциона цена контракта (1260 700,00 р.) не превышает более чем на 25 процентов наименьшее предложение о цене контракта ООО «ТД «Виал» (1 010 233.06 р.), заявка которого не отклонена в соответствии с пунктом 1 Постановления № 1289, но не соответствует условию, указанному в подпункте "а" подпункта 1.4 Приказа 126н (его заявка не содержит предложение о поставке лекарственных препаратов, все стадии производства которых, в том числе синтез молекулы действующего вещества при производстве фармацевтических субстанций, осуществляются на территориях государств - членов Евразийского экономического союза, и при этом сведения о таких фармацевтических субстанциях включены в государственный реестр лекарственных средств).

Таким образом, исходя из буквального прочтения требования, указанного в пункте 1.4 Приказа 126н, контракт заключается с участником закупки по предложенной им цене контракта, т.е. с ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С». Однако в полномочия аукционной комиссии не входит обязанность по заключению контракта. В силу части 10 статьи 69 Закона о контрактной системе, Участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен единиц товара, работы, услуги и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона. Таким участником признан ООО «ТД «Виал».

При этом, согласно части 1 статьи 83.2 Закона по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Таким образом, Агентство согласно, что контракт в данном случае должен быть заключен с ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С», путем направления проекта контракта в его адрес Заказчиком, а не комиссией Агентства. Просит признать жалобу необоснованной.

Представитель Заказчика пояснила, что заявка ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» соответствует всем условиям, установленным пп. 1.4 п. 1 Приказа №126н, поскольку участником предложена цена, которая не превышает более чем на 25 процентов наименьшее предложение о цене контракта в случае его подачи участником закупки (при наличии такого участника закупки), заявка которого не отклонена в соответствии с пунктом 1 Постановления № 1289. Контракт должен быть заключен с ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С». Направление проекта контракта Заказчиком оказалось технически невозможным, т.к. в Единой информационной системе победитель подтягивается из протокола подведения итогов, размещенного на электронной

торговой площадке РТС-тендер и не подлежит изменению. Заказчик обратился на электронную торговую площадку с вопросом о направлении проекта контракта не победителю, а иному участнику, на что получен ответ о том, что на этапе подведения итогов предусмотрена возможность применения Приказа №126н и постановления Правительства Российской Федерации № 1289 и указание участника, с которым будет заключаться контракт, отличного от победителя. Уполномоченным органом при формировании протокола подведения итогов указанный функционал не использован. Также Заказчик обратился на ЕИС с указанным вопросом, на что получен ответ, что рассмотрение и отбор заявок происходит на электронной площадке, т.к. это не функционал ЕИС, и заявки в ЕИС поступают с площадки уже отобранными. В силу указанных обстоятельств у Заказчика отсутствует техническая возможность заключения контракта с ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» . просит признать жалобу на действия Заказчика необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных сторонами документов и пояснений, Бурятское УФАС России установила следующее:

22.11.2019 в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона № 0102200001619004815 и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта – 2350721.00 рублей.

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.

Постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289 установлены 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 (далее - Постановление Правительства № 1289).

Часть 4 статьи 14 Закона о контрактной системе предусматривает, что федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Условия допуска определены Приказом Минфина России от 04.06.2018 № 126н.

Согласно пункту 16 Информационной карты документации об аукционе установлены ограничения и условия допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов согласно Постановлению Правительства № 1289, Приказу №126н.

Пунктом 6 части 5 статьи 66 Закона определено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 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.

В соответствии с положениями частей 1, 2 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 Закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В силу пункта 3 части 6 статьи 69 Закона заявка на участие в электронном аукционе признается несоответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае, предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 Закона.

Согласно части 10 статьи 69 Закона участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 03.12.2019 на участие в аукционе подано 7 заявок, которые признаны соответствующими.

В аукционе приняли участие 5 участников закупки.

В соответствии с протоколом подведения итогов на участие в электронном аукционе от 05.12.2019 участник с Идентификационным номером заявки – 106381439 признан несоответствующим Основание не допуска: В соответствии с п.3 ч.6 ст.69 Закона, раздела 12 Документации об электронном аукционе, раздела 16 Информационной карты Документации об электронном аукционе - в связи с несоответствием документов и информации требованиям, установленным Документацией об электронном аукционе (согласно Постановлению Правительства РФ 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"). Разъяснение: в заявке Участник закупки предлагает к поставке лекарственный препарат с МНН «Меропенем» и торговым наименованием «Меропенем», происходящий из иностранного государства (Индия).

В результате рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, аукционная комиссия приняла решение признать победителем аукциона Участника с идентификационным номером заявки 106376519, предложение о цене контракта которого поступило раньше, и заявка на участие в аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией.

Вместе с тем, аукционной комиссией не учтено, что согласно подпункту 1.4. Приказа № 126н, в случае отклонения заявок (окончательных предложений) в соответствии с пунктом 1 Постановления № 1289, контракт заключается с участником закупки по предложенной им цене контракта при совокупности следующих условий:

а) заявка (окончательное предложение) такого участника закупки содержит предложение о поставке лекарственных препаратов, все стадии производства которых, в том числе синтез молекулы действующего вещества при производстве фармацевтических субстанций, осуществляются на территориях государств - членов Евразийского экономического союза, и при этом сведения о таких фармацевтических субстанциях включены в государственный реестр лекарственных средств;

б) заявка (окончательное предложение) такого участника закупки соответствует требованиям

документации о закупке;

в) таким участником закупки предложена цена контракта, которая является наименьшей среди участников закупки (при наличии таких участников закупки), заявки которых не отклонены в соответствии с пунктом 1 Постановления N 1289 и при этом соответствуют совокупности условий, указанных в подпунктах "а" и "б" настоящего подпункта;

г) таким участником закупки предложена цена контракта, которая не превышает более чем на 25 процентов наименьшее предложение о цене контракта в случае его подачи участником закупки (при наличии такого участника закупки), заявка которого не отклонена в соответствии с пунктом 1 Постановления N 1289, но не соответствует условию, указанному в подпункте "а" настоящего подпункта.

Положения настоящего подпункта не применяются при отсутствии участника закупки, заявка которого соответствует указанным условиям.

Согласно заявке участника с идентификационным номером заявки 106376519 (ООО ТД «Виал») предлагаемое к поставке лекарственное средство Мерексид производится на территории России, что подтверждается Регистрационным удостоверением N ЛСР-008460/10, а также Сертификатом о происхождении товара формы СТ-1.

Вместе с тем, из сведений, содержащихся в государственном реестре лекарственных средств, следует, что производителем фармацевтической субстанции Мерексид (используется при производстве указанного препарата) является Джей Дабл Ю Фармасьютикал Корпорейшн, Корея.

Учитывая, что в рассматриваемом случае аукционной комиссией отклонена заявка в соответствии с пунктом 1 Постановления Правительства № 1289, следует руководствоваться подпунктом 1.4 Приказа № 126н.

При этом подпункт 1.4. Приказа № 126н указывает, что контракт заключается с участником закупки только при совокупности всех условий. В свою очередь, ООО ООО ТД «Виал» не соответствует первому из условий, поскольку предлагает к поставке препарат, синтез молекулы действующего вещества при производстве фармацевтических субстанций которого, произведен не на территории государств - членов Евразийского экономического союза.

Аналогичная ситуация у ГП РБ «Бурят-Фармация» - ТН «Меропенем» (РУП «Белмедпрепараты»/Республика Беларусь, ЛП-005073 от 26.09.2018 г.) производителем фармацевтической субстанции является Савиор Лайфтек Корпорейшн, Китай;

ООО «Йотта-Фарм» - ТН «Меропенем» (Акционерное общество «Фармасинтез»/Россия, ЛСР-007540/09 от 28.09.2009 г.) производителем фармацевтической субстанции является Шэньжень Хайбинь Фармасьютикал Ко.Лтд, Провинция Гуандун (Китай).

Предложенный ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» препарат ТН «Меропенем-ДЕКО» (ООО "КОМПАНИЯ "ДЕКО"/Россия, ЛП-001718 от 02.07.2012 г.) соответствует условиям допуска, предусмотренным Приказом №126н. Производителем фармацевтической субстанции является ООО "КОМПАНИЯ "ДЕКО", Россия, что также подтверждается документом, содержащим сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного препарата для медицинского применения, осуществляемых на территории Евразийского экономического союза (в том числе о стадиях производства молекулы действующего вещества фармацевтической субстанции), выданным Министерством промышленности и торговли Российской Федерации в установленном порядке.

На основании изложенного, заявка ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» соответствует всем условиям, установленным пп. 1.4 Приказа №126н, в т.ч. пп. «г» пп. 1.4 п.1 Приказа №126н, поскольку таким участником закупки предложена цена контракта, которая не превышает более чем на 25

процентов наименьшее предложение о цене контракта в случае его подачи участником закупки (при наличии такого участника закупки), заявка которого не отклонена в соответствии с пунктом 1 Постановления № 1289, но не соответствует условию, указанному в подпункте «а» настоящего подпункта.

Таким образом, участник, который при подведении итогов электронного аукциона, с учетом применения положений Приказа №126н соответствует условиям допуска, предусмотренным настоящим приказом, является ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С».

Аукционной комиссией нарушены требования части 10 статьи 69 Закона о контрактной системе, поскольку не применены условия допуска, предусмотренные п. 1.4 Приказа №126н.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Бурятского УФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭКСТРЕМФАРМ-С» обоснованной.

2. Признать аукционную комиссию нарушившей часть 10 статьи 69 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Уполномоченному органу, аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства в отношении должностного лица по соответствующей статье Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>