

РЕШЕНИЕ № 054/06/69-317/2020

18 февраля 2020 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии представителей:

....

рассмотрев жалобу АО «Органика» на действия заказчика - ГКУ НСО «Новосибоблфарм» при проведении электронного аукциона № 0351200003320000025 на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения: «Диазепам», начальная (максимальная) цена контракта 91 798 руб. 00 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось АО «Органика» с жалобой на действия заказчика - ГКУ НСО «Новосибоблфарм» при проведении электронного аукциона № 0351200003320000025 на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения: «Диазепам».

Суть жалобы АО «Органика» заключается в следующем.

АО «Органика» считает, что действия заказчика по установлению в извещении и документации о проведении аукциона на поставку лекарственного препарата «Диазепам» ограничения «закупка у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций» нарушают положения ч.2 ст.8 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и содержат в себе признаки ограничения конкуренции, установленные п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, создают участникам закупок преимущественные условия участия в закупках.

В силу особого правового статуса психотропного лекарственного препарата «Диазепам» (список III Постановления Правительства РФ от 30 июня 1998 г. N 681 «Об утверждении перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации») его оборот в Российской Федерации строго регламентирован. Ежегодно департамент развития фармацевтической и медицинской промышленности Минпромторга России

утверждает «План распределения наркотических средств и психотропных веществ» по каждому лекарственному препарату, где содержатся сведения о поставщиках продукции и о предприятиях-получателях на всей территории РФ. Так, согласно утвержденному Плану на 2020 год уполномоченными фирмами-поставщиками препарата «Диазепам» являются АО «Органика», ФГУП «Московский эндокринный завод» и АО «Парма Медикал». Таким образом, иная организация не может осуществлять оптовую торговлю препаратом «Диазепам» и, соответственно, участвовать в закупках.

В Российской Федерации зарегистрировано 4 препарата под МНН «Диазепам»:

- «Сибазон» (производитель АО «Органика»),
- «Сибазон» (производитель ФГУП «МЭЗ»),
- «Релиум» (производитель «Тархоминский фармацевтический завод» (Польша)),
- «Седуксен» (производитель ЗАО «Гедеон-Рихтер Рус» (Венгрия/Россия)).

Таким образом, АО «Органика» является одним из двух производителей и поставщиков препарата «Сибазон» на территории РФ, а АО «Парма Медикал» поставляет препарат «Релиум».

Исходя из вышеизложенного, АО «Органика» считает, что конкуренция между участниками закупки по поставке лекарственного препарата «Диазепам» возможна только при допуске всех поставщиков на общих условиях. Вместе с тем, устанавливая ограничения допуска к участию в электронном аукционе только СМП и СОНО, заказчик намеревается провести закупку у единственного поставщика, так как только АО «Парма Медикал» является малым предприятием.

Кроме того, в извещении о проведении закупки № 0351200003320000025 сведения об ограничениях установлены в соответствующем разделе только в разделе «ограничения».

Вместе с тем, в соответствии с ч.4 ст.27 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок предоставляются преимущества субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям, следовательно, в разделе «Преимущества, требования к участникам» также необходимо указать соответствующее преимущество. Таким образом, при проведении закупок для СМП и СОНО одновременно устанавливается и преимущество, и ограничение участия в закупке (письмо Министерства экономического развития от 30.09.2014 N Д28и-1889, письмо ФАС от 28.03.2016 № ИА/19786/16).

ГКУ НСО «Новосибоблфарм» в возражениях на жалобу АО «Органика» сообщило следующее.

Согласно ч.5 ст.24 Закона о контрактной системе, заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе заказчик обязан осуществлять закупку у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать

процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом ч.1.1 ст.30 Закона о контрактной системе, в частности, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом, начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0351200003320000025 начальная (максимальная) цена контракта 91798,00 рублей, что не превышает предельное значение начальной (максимальной) цены контракта, установленное п.1 ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе для закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, т.е. условия, предусмотренные Законом о контрактной системе были соблюдены.

Правовые основы государственной политики в сфере оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также в области противодействия их незаконному обороту в целях охраны здоровья граждан, государственной и общественной безопасности установлены Федеральным законом от 08.01.1998 N 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» (далее – Закон о наркотических средствах).

Согласно положениям статей 1 и 2 Закона о наркотических средствах под распределением наркотических средств, психотропных веществ понимаются действия, в результате которых в соответствии с порядком, установленным Правительством Российской Федерации, конкретные юридические лица получают в установленных для них размерах конкретные наркотические средства или психотропные вещества для осуществления оборота наркотических средств или психотропных веществ. Наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, подлежащие контролю в Российской Федерации, в зависимости от применяемых государством мер контроля, вносятся в списки: список наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (Список I); список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля (Список II); список психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых допускается исключение некоторых мер контроля (Список III).

Лекарственный препарат «Диазепам» включен в список III перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации.

«Диазепам» является лекарственным препаратом, оборот которого на территории Российской Федерации регламентируется ежегодным Планом распределения наркотических средств и психотропных веществ, утвержденным департаментом развития фармацевтической и медицинской промышленности Минпромторга России, в котором содержатся сведения о поставщиках продукции, а также о предприятиях-получателях данной продукции.

Правила распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 26.07.2010 N 558 «О порядке распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ» (далее – Правила).

Утвержденные Правила устанавливают порядок распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1998 г. N 681 «Об утверждении Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации».

В соответствии с Правилами распределение наркотических средств и психотропных веществ осуществляется государственными унитарными предприятиями и государственными учреждениями при наличии у них лицензии на деятельность, связанную с оборотом наркотических средств и психотропных веществ с правом их распределения, в соответствии с планом распределения наркотических средств и психотропных веществ, ежегодно утверждаемым Минпромторгом РФ. Уполномоченные организации осуществляют распределение наркотических средств и психотропных веществ конкретным юридическим лицам, подведомственным федеральным органам исполнительной власти и юридическим лицам, зарегистрированным на территории субъекта РФ, для отпуска, реализации, использования в медицинских и иных целях наркотических средств и психотропных веществ при наличии у юридических лиц лицензий на соответствующие виды деятельности.

В каждом субъекте Российской Федерации должен быть определен уполномоченный орган, распределяющий наркотические средства и психотропные вещества (п.3 Правил).

ГКУ НСО «Новосибоблфарм» приказом министерства здравоохранения Новосибирской области от 02.04.2014 № 1100 «О распределении наркотических средств и психотропных веществ» определено уполномоченной организацией на осуществление распределения наркотических средств и психотропных веществ для нужд медицинских организаций независимо от формы собственности и ведомственной принадлежности на территории Новосибирской области.

31.12.2019 письмом министерства промышленности и торговли Российской Федерации утвержден перечень юридических лиц, осуществляющих производство, изготовление, ввоз в Российскую Федерацию, а также реализацию психотропных веществ, внесенных в Список III Перечня, и включенных в план распределения на 2020 год.

В данном перечне, утвержденном на 2020 год, АО «Органика» как предприятие, осуществляющее ввоз или реализацию психотропного вещества «Диазепам», отсутствует. Соответственно, заказчик не мог своими действиями нарушить законные права и интересы АО «Органика», так как общество не может являться лицом, осуществляющим реализацию психотропного вещества «Диазепам».

В силу ч.2 ст.27 Закона о контрактной системе в случае, если заказчиком принято решение об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика,

исполнителя), информация о таком ограничении с обоснованием его причин должна быть указана в извещении об осуществлении закупки.

Согласно ст.27 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок для СМП и СОНО предоставляются преимущества в соответствии со ст.28-30 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе при осуществлении закупок способами, указанными в п.1 ч.1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В соответствии с вышеуказанными нормами заказчик при проведении данной закупки было установлено ограничение, предусмотренное ст.30 Закона о контрактной системе.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупку у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом ч.1.1 ст.30 Закона о контрактной системе, в частности, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом, начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0351200003320000025 начальная (максимальная) цена контракта 91798,00 рублей, что не превышает предельное значение начальной (максимальной) цены контракта, установленное п.1 ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе для закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, т.е. условия, предусмотренные Законом о контрактной системе, установленные для проведения закупки у СМП и СОНО, были соблюдены.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что заказчиком не были нарушены положения Закона о контрактной системе, поскольку данное ограничение установлено заказчиком в соответствии с нормами Закона о контрактной системе. Довод подателя жалобы не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с ч.4 ст.27 Закона о контрактной системе преимущества в соответствии со статьями 28 - 30 настоящего Федерального закона предоставляются при осуществлении закупок субъектам малого предпринимательства.

Вместе с тем, согласно ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в п.1 ч.1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Таким образом, по мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, установление заказчиком требования об участии в закупке только субъектов малого предпринимательства в виде ограничения признается соответствующим положениям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок. Довод жалобы не подтвержден.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, выявлены следующие нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

В соответствии с п.1 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 ч.11 ст.24.1, частями 3 или 3.1, 5, 8.2 ст.66 настоящего Федерального закона, 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.

Документацией об электронном аукционе установлено ограничение в части допуска к участию в закупке только субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 7 ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать декларацию о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или к социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного ч.3 ст.30 настоящего Федерального закона (указанная декларация представляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Данное требование также установлено в пп. 15.2.5 п. 15.2 аукционной документации.

Изучив заявку единственного участника электронного аукциона – АО «Парма Медикал», Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что участником во второй части заявки была представлена информация о том, что АО «Парма Медикал» является субъектом малого предпринимательства.

Вместе с тем, согласно сведениям из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства АО «Парма Медикал» относится к категории «среднее предприятие». Таким образом, участник во второй части заявки представил недостоверную информацию о принадлежности к субъектам малого предпринимательства, следовательно, аукционная комиссия приняла неправомерное решение о признании заявки АО «Парма Медикал» соответствующей требованиям аукционной документации. Аукционной комиссией заказчика нарушен п.1 ч.6 ст.69 Закона о контрактной системе.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Органика» на действия заказчика - ГКУ НСО «Новосибоблфарм» при проведении электронного аукциона № 0351200003320000025 на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения: «Диазепам» необоснованной.

2. Признать аукционную комиссию заказчика нарушившей п.1 ч.6 ст.69 Закона о контрактной системе.

3. Выдать аукционной комиссии заказчика предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.