

18.03.2016 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: < --- > ,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Биофарм» от 10.03.2016 года исх. №164 (вх. № 1217 от 14.03.2016 года), а также жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭсБиЭс Фармаци» от 11.03.2016 года исх. №224 (вх. № 1212 от 14.03.2016 года) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области (закупка № 0366200035616000255), руководствуясь статьями 99, 106 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 - 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 годам № 727/14 (далее – Административный регламент), в присутствии: < --- >

УСТАНОВИЛА:

В связи с тем, что проверке по указанным жалобам подлежат действия Аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области (закупка № 0366200035616000255) (далее – Электронный аукцион) решением Комиссии дела №№ 04-07/63-2016 и 04-07/64-2016 объединены в одно производство для совместного рассмотрения с присвоением делу единого номера № 04-07/63-2016. Со стороны участников заседания Комиссии возражений не поступало.

14.03.2016 года в Тульское УФАС России поступили жалобы ООО «Биофарм» и ООО «ЭсБиЭс Фармаци» на действия Аукционной комиссии при проведении Электронного аукциона.

Из указанных жалоб следует, что по итогам рассмотрения Аукционной комиссией вторых частей заявок, поданных на участие в данном электронном аукционе, заявки ООО «Биофарм», ООО «ЭсБиЭс Фармаци» признаны не соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе, по причине непредставления документов и информации, предусмотренных пунктом 6 части 5 статьи 66 Закона и пунктом 23 части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе (не представлены

документы: копия сертификата о происхождении товара по форме СТ-1).

По мнению ООО «Биофарм» и ООО «ЭсБиЭс Фармаци», указанное решение Аукционной комиссии незаконно, ввиду того, что не было оснований для применения Постановления Правительства Российской Федерации от 30.11.2015 года № 1289, так как производится закупка препаратов с несколькими международными непатентованными наименованиями.

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения, Аукционной комиссии, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Заявителя, считая, что вышеуказанное решение Аукционной комиссии полностью соответствует требованиям Закона, а также сообщили, что по итогам определения поставщика путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области (закупка № 0366200035616000255) министерством здравоохранения Тульской области заключен государственный контракт №15/83 от 16.03.2016 года.

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 пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Аукционной комиссией, Заказчиком, Уполномоченным учреждением требований Закона при проведении вышеуказанного аукциона в электронной форме, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно разделу 3 Положения о порядке взаимодействия заказчиков, а также уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, полномочия которых определены решениями органов местного самоуправления, с государственным казенным учреждением Тульской области "Центр организации закупок", утвержденного постановлением правительства Тульской области от 23.12.2013 года N 788 (далее - Положение), заказчики осуществляют, в том числе следующие функции:

- в соответствии с планом-графиком направляют в уполномоченное учреждение заявку на осуществление закупки по форме, утвержденной органом исполнительной власти Тульской области по регулированию контрактной системы в сфере закупок, к которой прилагается проект контракта;
- несут ответственность, установленную действующим законодательством, за выбор способа определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за определение (обоснование) начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов), описание объекта закупки (функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики), требования к участникам закупки;
- выполняют иные функции в соответствии с законодательством Российской Федерации и Тульской области.

Пунктом 2 Положения определено, что уполномоченное учреждение в целях исполнения полномочий на определение поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) для заказчиков, в том числе:

- принимает и рассматривает заявки заказчиков на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей), направленные в соответствии с пунктом 4.3 настоящего Положения;
- на основе представленных заказчиками заявок разрабатывает и утверждает необходимые для проведения процедур по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) документы;
- возвращает заказчикам заявки на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случае их неполноты или несоответствия законодательству Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг;
- выполняет иные функции в соответствии с законодательством Российской Федерации и Тульской области.

На основании приказа Уполномоченного учреждения от 16.02.2016 года № 331 объявлен аукцион в электронной форме на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области, создана Аукционная комиссия, определен ее состав.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области, утвержденная 17.02.2016 года директором государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» Щенниковым В.В., (закупка № 0366200035616000255) (далее - документация об электронном аукционе) размещены 17.02.2016 года в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 829 537,65 рублей.

Относительно доводов, изложенных в жалобах ООО «Биофарм» и ООО «ЭсБиЭс Фармаци», Комиссией установлено следующее.

На основании пункта 1 части 6 статьи 69 Закона заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены [пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66](#) 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.

Согласно протоколу подведения итогов Электронного аукциона от 03.03.2016 года заявки ООО «Биофарм» и ООО «ЭсБиЭс Фармаци» признаны не соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе по причине «непредставления документов и информации,

предусмотренных пунктом 6 части 5 статьи 66 Закона и пунктом 23 части 1 «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе (не представлены документы: копия сертификата о происхождении товара по форме СТ-1 (если заявка участника содержит предложение о поставке лекарственного(ых) препарата(ов), страной происхождения которого(ых) является государство - член Евразийского экономического союза) (требование установлено в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 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»)).

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 66 Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 Закона, или копии этих документов.

В силу части 3 статьи 14 Закона 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. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.11.2015 № 1289 (далее – Постановление № 1289) определены 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.

Из положений пункта 1 Постановления № 1289 следует, 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).

Из чего можно сделать вывод, что [Постановление](#) N 1289 должно применяться только для закупки, предметом которой будет являться поставка 1 лекарственного препарата.

Согласно извещению о проведении Электронного аукциона, пункту 1. «Наименование поставляемого товара. Количество поставляемого товара» части II «**ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ**» документации об электронном аукционе предметом закупки являются следующие лекарственные препараты:

№ п/п	Международное непатентованное наименование/ химическое, группировочное наименование	Единица измерения (по ОКЕИ)	Количество в единицах измерения
1.	АЛЛОПУРИНОЛ	Уп.	293
2.	АЦЕТИЛСАЛИЦИЛОВАЯ КИСЛОТА	Уп.	6 330
3.	ДИКЛОФЕНАК	Уп	1 078
4.	ИБУПРОФЕН	Уп	1 970
5.	КЕТОПРОФЕН	Уп	257

	КЕТОПРОФЕН	уп	951
6.	КЕТОПРОФЕН	Уп	1 007
7.	КЕТОРОЛАК	Уп.	705

Комиссия считает, что действие Постановления № 1289 не распространяется на случай закупки лекарственных препаратов с несколькими международными непатентованными наименованиями, предусмотренный условиями данного электронного аукциона.

Однако пунктом 23 части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе установлено требование к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе, согласно которому вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе копию «сертификата о происхождении товара по форме СТ-1 (если заявка участника содержит предложение о поставке лекарственного(ых) препарата(ов), страной происхождения которого(ых) является государство - член Евразийского экономического союза) (требование установлено в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.11.2015 № 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»)».

В пункте 38 части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе установлены условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых и оказываемых иностранными лицами, где также Уполномоченное учреждение ссылается на Постановление Правительства РФ от 30.11.2015 № 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».

Ограничение, предусмотренное пунктом 38 части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе, а также требование, установленное 23 части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе, о представлении участниками закупки в составе второй части заявки сертификата о происхождении товара по [форме](#) СТ-1, противоречат пункту 1 Постановления № 1289, которым предусмотрено, что данное Постановление применяется только для целей закупок лекарственного препарата только по одному международному непатентованному наименованию или при отсутствии такого наименования — с химическим или группировочным наименованием в рамках одного контракта.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их

должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, при установлении вышеуказанных ограничений и требований в документации об Электронном аукционе Уполномоченным учреждением, Заказчиком нарушены часть 3 статьи 14, части 6 статьи 66, части 2 статьи 8 Закона.

При таких обстоятельствах, в связи с несоблюдением Заказчиком, Уполномоченным учреждением определенных Законом требований к содержанию документации об электронном аукционе, повлекшим нарушение прав ООО «Биофарм», ООО «ЭсБиЭс Фармаци» на участие в данном Электронном аукционе, Комиссия Тульского УФАС России не находит возможным дать правовую оценку действиям Аукционной комиссии при рассмотрении вторых частей заявок участников Электронного аукциона.

Вместе с тем, в ходе внеплановой проверки по вопросу соблюдения Уполномоченным учреждением, Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона Комиссией установлено следующее.

Пунктом 6 части 5 статьи 63, частью 3 статьи 64 Закона определено, что извещение и документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом [реестре](#) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Согласно части 21 статьи 112 Закона в течение двух лет со дня вступления в силу настоящего Федерального закона заказчик вправе устанавливать при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, сформированном в порядке, действовавшем до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

В настоящее время со дня вступления Закона в силу прошло более двух лет, в связи с чем, заказчики утратили право устанавливать требование об отсутствии информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, сформированном в порядке, действовавшем до дня вступления Закона в силу.

Следовательно, установив в извещении о проведении Электронного аукциона, а также в пункте 15 раздела части I «СВЕДЕНИЯ О ПРОВОДИМОМ АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации об электронном аукционе требование к участникам закупки об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, сформированном в порядке, действовавшем до

вступления в силу Закона, Уполномоченное учреждение, Заказчик нарушили часть 6 статьи 31 Закона, согласно которой заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона.

Таким образом, в действиях должностного лица государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок, утвердившего документацию об электронном аукционе (закупка № 0366200035616000255), не соответствующую требованиям, предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2. статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Биофарм» от 10.03.2016 года исх. №164 (вх. № 1217 от 14.03.2016 года), а также жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭсБиЭс Фармаци» от 11.03.2016 года исх. №224 (вх. № 1212 от 14.03.2016 года) на действия аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области (закупка № 0366200035616000255) необоснованными.
2. В результате проведенной на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области (закупка № 0366200035616000255) признать государственное казенное учреждение Тульской области «Центр организации закупок», министерство здравоохранения Тульской области нарушившими часть 2 статьи 8, часть 3 статьи 14, часть 6 статьи 31, часть 6 статьи 66 Закона.
3. В связи с тем, что по итогам определения поставщика путем проведения электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов (нестероидных и прочих противовоспалительных препаратов) для льготного амбулаторно-поликлинического (вне больницы) лечения граждан по группам населения за счет средств бюджета Тульской области (закупка № 0366200035616000255) министерством здравоохранения Тульской области заключен государственный контракт №15/83 от 16.03.2016 года, то обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Закона не выдавать.
4. Передать материалы внеплановой проверки Электронного аукциона (закупка № 0366200035616000255) 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.