

РЕШЕНИЕ

22 июля 2010 года

г. Смоленск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Смоленского УФАС России, в составе <...>

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (приказ Смоленского УФАС России № 108 от 27.05.2010) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и во исполнение положений статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), рассмотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ЗАО «Р-Фарм» (вх. от 15.07.2010 № 2685/03) на действия аукционной комиссии, состоящей из представителей государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области (далее – аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона на право заключить государственные контракты на поставку противоопухолевых лекарственных средств для обеспечения граждан Смоленской области, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (торги № 133-а, лот № 7 Поставка ЛС по ОНАС капецитабин),

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Р-Фарм» (далее – заявитель) в своей жалобе, озвученной в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов указывало на нарушение Закона о размещении заказов, допущенное аукционной комиссией при проведении рассмотрения заявок участников размещения заказа, выразившееся в необоснованном применении ценовой преференции по лоту № 7.

Представитель заявителя по вышеуказанным обстоятельствам пояснила следующее. Уполномоченным органом – Главным управлением государственного заказа Смоленской области 05 июня 2010 года был объявлен открытый аукцион на право заключить государственные контракты на поставку противоопухолевых лекарственных средств для обеспечения граждан Смоленской области, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи». Предметом государственного контракта, подлежащего заключению по результатам открытого аукциона по лоту № 7 являлось лекарственное средство с международным непатентованным наименованием Капецитабин, табл. п/о 500 мг, № 120 в количестве 150 упаковок. ЗАО «Р-Фарм» была подана заявка на участие в открытом аукционе по вышеуказанному лоту, которая содержала следующие сведения о качественных характеристиках поставляемого товара: международное непатентованное наименование – Капецитабин, торговое наименование – Кселода, табл. п/о 500 мг, № 120 в количестве 150 упаковок, производитель – Хоффманн-Ля Рош Инк (США). Аукционной комиссией 06 июля 2010 года был составлен протокол открытого аукциона, согласно которому победителем торгов было признано ЗАО «Р-Фарм». Кроме того, в указанном протоколе аукционная комиссия указала, что в отношении лота № 7 участнику открытого аукциона ЗАО «Компания «Интермедсервис» предоставлялись преференции в отношении цены контракта в размере 15 %, так как заявка на участие в аукционе данного участника содержала предложение о поставке товара российского происхождения.

В жалобе заявителя указано, что в соответствии с пунктом 4 Приказа Министерства экономического развития РФ от 05.12.2008 № 427 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд» при размещении заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд путем проведения аукциона, в случае, если победителем аукциона представлена заявка на участие в аукционе, которая содержит предложение о поставке товара, указанного в пункте 1 данного Приказа, происходящего из иностранных государств, государственный (муниципальный) контракт с таким победителем аукциона заключается по цене, предложенной участником аукциона, сниженной на 15 процентов от предложенной цены государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, аукционная комиссия, сделав вывод о том, что заявка участника размещения заказа ЗАО «Компания «Интермедсервис» содержит предложение о поставке товара российского происхождения, приняла решение о предоставлении ценовой преференции, в результате чего цена государственного контракта была снижена на 15 % от цены, предложенной ЗАО «Р-Фарм», что подтверждается проектом государственного контракта, полученным Обществом от государственного заказчика.

ООО «Р-Фарм» считает, что действия аукционной комиссии по применению ценовой преференции в отношении цены контракта, подлежащего заключению по результатам открытого аукциона по лоту № 7 на поставку товара, происходящего из

иностранным государством, в размере 15 % неправомерными и несоответствующими требованиям действующего законодательства в сфере размещения заказов по следующим основаниям.

Согласно положениям статьи 19 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства могут производиться, продаваться и применяться на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы Федеральным органом исполнительной власти, в компетенцию которого входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

На территории Российской Федерации по международному непатентованному наименованию «Капецитабин» зарегистрировано только одно торговое наименование «Кселода» (производитель Ф.Хоффманн-Ля Рош Лтд, США), о чем уполномоченный орган и аукционная комиссия могли получить информацию из публичных источников.

Таким образом, участники размещения заказа не могли предложить в своих заявках к поставке иные лекарственные средства, в том числе и российского происхождения.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 5 Приказа Министерства экономического развития РФ от 05.12.2008 № 427 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд» преференции, установленные к товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранных государств, не применяются в случае, если в заявках на участие в аукционе не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения.

Согласно части 3 статьи 38 Закона о размещении заказов государственный или муниципальный контракт заключаются на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона.

Таким образом, по мнению заявителя, действия аукционной комиссии по включению в протокол аукциона положения о применении ценовой преференции по лоту № 7 являются необоснованными и несоответствующими нормам части 3 статьи 38 Закона о размещении заказов и подпункту «в» пункта 5 Приказа Министерства экономического развития РФ от 05.12.2008 № 427 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд».

На основании вышеизложенного, заявитель просит Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов обязать аукционную комиссию привести протокол открытого аукциона в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере размещения заказов путем исключения из него положений о применении ценовой преференции по лоту № 7 к участнику размещения заказа ЗАО «Компания «Интермедсервис».

В ходе рассмотрения жалобы представитель уполномоченного органа по сути жалобы пояснила следующее.

Документация об аукционе была разработана Главным управлением государственного заказа Смоленской области на основании представленной государственному заказчику – Департаментом Смоленской области по здравоохранению заявки на размещение заказа путем проведения торгов в форме открытого аукциона в соответствии с требованиями положений пункта 5 Приказа Министерства экономического развития РФ от 05.12.2008 № 427 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд».

В пункте 21 информационной карты аукционной документации содержалось требование об установлении приоритета товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства в виде преференции 15 % от предложенной цены государственного контракта.

Предметом государственного контракта по лоту № 7 являлась поставка лекарственного средства Капецитабин, табл. п/о 500 мг, № 129 в количестве 150 упаковок. На участие в торгах по вышеуказанному лоту было подано 5 заявок от следующих участников размещения заказа: ЗАО «Компания «Интермедсервис», ЗАО «Р-Фарм», ЗАО «Компания Евросервис», ОАО «Смоленск-Фармация» и ЗАО «Северо-Запад», которые впоследствии были все допущены до участия в торгах.

В отношении лота № 7 участнику открытого аукциона ЗАО «Компания «Интермедсервис» предоставлялись преференции в отношении цены контракта в размере 15 %, так как заявка данного участника размещения заказа содержала предложение о поставке товара российского происхождения. В уведомлении о согласии на участие в открытом аукционе по данному лоту ЗАО «Компания «Интермедсервис» декларировало страну происхождения заявленного лекарственного средства – Россия, а также подтверждало, что несет полную ответственность за достоверность сведений в заявке на участие в открытом аукционе.

Представитель уполномоченного органа в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов также пояснила, что в соответствии с пунктом 6 Приказа Министерства экономического развития РФ от 05.12.2008 № 427 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд» в аукционной документации рекомендуется устанавливать требование об указании (декларировании) участником размещения заказа в заявке на участие в открытом аукционе страны происхождения товара.

Кроме того, представитель уполномоченного органа также сообщила, что заказчик, уполномоченный орган, аукционная комиссия не имеет права требовать от участников размещения заказа документы, подтверждающие страну происхождения товара лекарственного средства, предлагаемого ими к поставке. Проверка соответствия поставляемого товара сведениям, представленным участником торгов в заявке, может быть произведена государственным заказчиком исключительно на стадии

приемки товара в рамках исполнения государственного контракта.

Соответственно, по мнению уполномоченного органа, действия аукционной комиссии по включению в протокол аукциона положения о применении ценовой преференции по лоту № 7 были произведены согласно Приказу Министерства экономического развития РФ от 05.12.2008 № 427 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств для целей размещения заказов на поставки товаров для государственных или муниципальных нужд».

В ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов представитель государственного заказчика сообщила, что преференции накупаемые лекарственные средства были установлены в соответствии с положениями вышеуказанного приказа по всем лотам.

При этом представитель государственного заказчика пояснил, что данный Приказ не содержит конкретный перечень товаров, в том числе и наименований лекарственных средств, при поставке которых могут применяться преференции в отношении цены контракта в размере 15 процентов.

Государственный заказчик не располагает информацией и сведениями о наличии российских производителей лекарственного средства с международным непатентованным наименованием – «Капецитабин».

На основании вышеизложенного, представители государственного заказчика и уполномоченного органа просят отказать в удовлетворении жалобы заявителю.

В ходе внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов при размещении заказа, являющегося предметом рассмотрения жалобы, проведенной в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее.

Государственным заказчиком – Департаментом Смоленской области по здравоохранению и уполномоченным органом – Главным управлением государственного заказа Смоленской области размещение заказа на право заключить государственные контракты на поставку противоопухолевых лекарственных средств для обеспечения граждан Смоленской области, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» было осуществлено путем проведения открытого аукциона, что соответствует требованиям Закона о размещении заказов.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 2 июля 2010 года на участие в открытом аукционе по лоту № 7 было подано 5 заявок от следующих участников размещения заказа: ЗАО «Компания «Интермедсервис», ЗАО «Р-Фарм», ЗАО «Компания Евросервис», ОАО «Смоленск-Фармация», ЗАО «Северо-Запад». Аукционной комиссией все вышеуказанные участники размещения заказа были допущены до участия в открытом аукционе.

Согласно протоколу открытого аукциона от 06.07.2010 аукционной комиссией было принято решение о предоставлении участнику открытого аукциона по лоту № 7 ЗАО «Компания «Интермедсервис» преференции в отношении цены контракта в размере 15 %, так как заявка на участие в аукционе данного участника размещения заказа содержала предложение о поставке товара российского происхождения. При этом победителем торгов по данному лоту было признано ЗАО «Р-Фарм».

В ходе анализа заявок участников размещения заказа и представленных заявителем и ответчиком документов Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установила, что участники размещения заказа ЗАО «Р-Фарм», ОАО «Смоленск-Фармация», ЗАО «Северо-Запад» предлагали к поставке лекарственные средства, производимые в США. ЗАО «Компания «Интермедсервис» предлагало к поставке лекарственное средство российского происхождения, а ЗАО «Компания Евросервис» товар, произведенный в Швейцарии. При этом все предлагаемые к поставке участниками размещения заказа лекарственные средства имели одинаковое торговое наименование «Кселода».

Представителем ЗАО «Р-Фарм» в ходе заседания Комиссии была представлена копия регистрационного удостоверения лекарственного средства от 30.09.2009 № П № 016022/01 с международным непатентованным наименованием «Капецитабин». Данным регистрационным удостоверением зарегистрировано лекарственное средство с наименованием «Кселода» (производитель: Ф.Хоффманн-Ля Рош Лтд, Швейцария; место производства: США).

Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов также установлено, что 13.07.2010 в адрес государственного заказчика от участника размещения заказа ЗАО «Компания «Интермедсервис» поступило обращение о том, что им в заявке ошибочно указаны сведения о российском происхождении закупаемого товара. Производителем лекарственного средства с наименованием «Кселода» является Ф.Хоффманн-Ля Рош Лтд, Швейцария и другого производителя данного товара не существует.

Кроме того, государственным заказчиком, уполномоченным органом не представлено документов в подтверждение того, что закупаемое лекарственное средство по лоту № 7 с международным непатентованным наименованием «Капецитабин» производится на территории Российской Федерации.

На основании вышеизложенного Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к выводу о том, что государственным заказчиком и уполномоченным органом неправомерно в аукционной документации установлены требования о предоставлении преференции в отношении цены контракта в размере 15 % в случае российского происхождения товара по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, что является нарушением положений части 1 статьи 13 и части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов, выразившимся в неправомерном применении национального режима при размещении заказа по лоту № 7, что привело к необоснованному применению аукционной комиссией к участнику открытого аукциона ЗАО «Компания «Интермедсервис» преференции в отношении цены контракта в размере 15 %.

Таким образом, аукционной комиссией, государственным заказчиком, уполномоченным органом были нарушены права и законные интересы заявителя.

Изучив все материалы по жалобе, заслушав представителей ответчика, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» на действия аукционной комиссии, состоящей из представителей государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области (далее – аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона на право заключить государственные контракты на поставку противоопухолевых лекарственных средств для обеспечения граждан Смоленской области, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» по лоту № 7, обоснованной.

2. Признать в действиях аукционной комиссии, государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области нарушения части 1 статьи 13 и части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов, выразившихся в необоснованном применении национального режима при проведении открытого аукциона по лоту № 7.

3. Выдать аукционной комиссии, государственному заказчику и уполномоченному органу Предписание об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов путем внесения изменения в проект государственного контракта по лоту № 7 и его заключения по цене, предложенной победителем открытого аукциона по результатам торгов.

Подписи членов комиссии <...>

Согласно части 9 статьи 60 Закона о размещении заказов решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 49-Г.З.-10

о прекращении нарушения законодательства

в сфере размещения заказов

22 июля 2010 г.

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе <...>

на основании своего решения от 22 июля 2010 года, принятого по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «Р-Фарм» на действия аукционной комиссии, состоящей из представителей государственного заказчика – Департамента Смоленской области по здравоохранению и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области (далее – аукционная комиссия) при проведении открытого аукциона на право заключить государственные контракты на поставку противоопухолевых лекарственных средств для обеспечения граждан Смоленской области, включенных в Федеральный регистр лиц, имеющих право на получение государственной социальной помощи и не отказавшихся от получения социальной услуги, предусмотренной пунктом 1 части 1 статьи 6.2 Федерального закона от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (торги № 133-а, лот № 7 Поставка ЛС по ОНЛС капецитабин), и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Государственному заказчику – Департаменту Смоленской области по здравоохранению, уполномоченному органу – Главному управлению государственного заказа Смоленской области устранить нарушения Закона о размещении заказов путем внесения изменения в проект государственного контракта по лоту № 7 и его заключения по цене, предложенной победителем открытого аукциона по результатам торгов.

В течение трех рабочих дней со дня получения настоящего предписания представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства его исполнения.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания территориального органа органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Подписи членов комиссии <...>