

## РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/64-310/2020

20.08.2020

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<...>

при участии представителя заказчика – <...>, представителя заявителя – <...>, представителя участника закупки ООО «Р-ФАРМ» - <...>, рассмотрела жалобу ООО «БИОТЭК» на положения аукционной документации заказчика – Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области при проведении электронного аукциона «Поставка лекарственного препарата МНН: Фавипиравир» (реестровый номер извещения 0147200000920000244).

Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

## УСТАНОВИЛА:

**1** .06.08.2020 Заказчиком – Министерством здравоохранения и демографической политики Магаданской области на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка лекарственного препарата МНН: Фавипиравир» (реестровый номер извещения 0147200000920000244).

Начальная (максимальная) цена контракта – 785 400,00 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 14.08.2020 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 17.08.2020; дата проведения аукциона – 18.08.2020.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 14.08.2020 №0147200000920000244-0 на участие в закупке было подано две заявки участников с идентификационными номерами 108053119, 108072861. Оба участника были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 18.08.2020 №0147200000920000244-2-1 победителем признан участник закупки ООО «Р-ФАРМ» с ценовым предложением 773 619,00 руб.

Контракт на момент рассмотрения жалобы не заключен.

**2** . По мнению заявителя, в документации о закупке отсутствует требование о предоставлении плана распределения поставок лекарственного препарата МНН «Фавипиравир».

Исходя из пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, 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 настоящего Федерального закона и инструкция 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.

На основании пункта 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать в том числе копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в

соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2020 № 816 утвержден временный порядок распределения в Российской Федерации некоторых лекарственных препаратов для медицинского применения, возможных к назначению и применению для лечения новой коронавирусной инфекции (далее – Порядок).

Указанное постановление **определяет порядок распределения Министерством здравоохранения Российской Федерации между субъектами Российской Федерации лекарственных препаратов** для медицинского применения, возможных к назначению и применению для лечения новой коронавирусной инфекции, по перечню согласно приложению № 1, производимых в Российской Федерации и ввозимых в Российскую Федерацию.

Приложением №1 Порядка установлен перечень лекарственных препаратов для медицинского применения, возможных к назначению и применению для лечения новой коронавирусной инфекции.

Согласно пункту 8 Приложения №1, препаратом возможным к назначению и применению для лечения новой коронавирусной инфекции является «Фавипиравир».

Согласно пункту 2 Порядка производители лекарственных препаратов и организации, осуществляющие ввоз в Российскую Федерацию лекарственных препаратов, еженедельно, в 1-й день недели, направляют в Министерство здравоохранения Российской Федерации и Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по электронным каналам связи (или иным доступным способом по согласованию) план распределения поставок лекарственных препаратов, произведенных в Российской Федерации или ввезенных в Российскую Федерацию, с приложением поступивших за указанный период от соответствующих субъектов обращения лекарственных средств для медицинского применения и уполномоченных органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации заявок на поставку лекарственных препаратов (далее - план распределения).

Согласно пункту 4 Порядка, Министерство здравоохранения Российской Федерации в течение 2 календарных дней со дня

поступления плана распределения:

а) осуществляет совместно с Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения рассмотрение и оценку представленных для согласования планов распределения, а также данных о заболеваемости новой коронавирусной инфекцией по субъектам Российской Федерации на текущую календарную дату;

б) принимает решение о согласовании представленных планов распределения либо необходимости их корректировки с учетом данных, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, с указанием конкретных данных по такой корректировке, *но без уменьшения общих объемов поставок лекарственных препаратов;*

в) уведомляет производителей лекарственных препаратов и организации, осуществляющие ввоз в Российскую Федерацию лекарственных препаратов, о принятом решении с приложением согласованного плана распределения в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью.

В рамках реализации Порядка Минздрав России в письме от 11.06.2020 № 1425/25-2 сообщил, что с 15.06.2020 **производители и организации**, осуществляющие ввоз в Российскую Федерацию лекарственных препаратов, утвержденных приложением № 1 Порядка (далее - поставщики), должны направлять в адрес Минздрава России (в системе АХД на портале <http://ahd-centre.rosminzdrav.ru> в приложения/Мониторинг централизованных закупок/Личный кабинет поставщика) и Минпромторга России ([FarmaMed@minprom.gov.ru](mailto:FarmaMed@minprom.gov.ru)) планы распределения поставок лекарственных препаратов по форме, утвержденной приложением № 2 Порядка, данные о произведенных (ввезенных) лекарственных препаратах с 01.05.2020 по 15.06.2020 (далее еженедельно в 1-ый день недели нарастающим итогом) и планируемых к поставкам с 22.06.2020 по 29.06.2020 (далее еженедельно в 1-ый день недели).

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что порядок не устанавливает требования к товару, работе или услуге, в связи с чем установление в документации об электронном аукционе требований к предоставлению документов, подтверждающих соответствие поставляемого товара требованиям указанного Порядка, является неисполнимым и повлечет необоснованное ограничение количества участников такого аукциона и ограничение доступа к участию в таком аукционе.

При этом, заказчик полагает, что на основании части 5 статьи 24 Закона

о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями данной главы. Заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки. Порядок не содержит ограничений на возможность использования конкурентных способов закупки и не регламентирует вопросы проведения закупок в соответствии с Законом о контрактной системе.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что согласно содержанию Постановления Правительства Российской Федерации от 03.06.2020 № 816, письма Министерства здравоохранения Российской Федерации России от 11.06.2020 № 1425/25-2, иных документов, обязанность производителей и организаций по предоставлению планов распределения поставок лекарственных препаратов в Министерство здравоохранения Российской Федерации предусмотрена вне проведения конкурентных процедур заказчиками. Действующим законодательством о контрактной системе не предусмотрено условие о предоставлении планов распределения лекарственных препаратов, в рамках проведения закупок в составе заявок участников. Установление такого требования нарушает положения пункта 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе. Указанными нормативными актами не предусмотрен запрет на проведение конкурентных процедур по закупке соответствующих лекарственных препаратов.

Кроме того, заявителем ООО «БИОТЭК» была подана заявка на участие в рассматриваемой закупке. При подаче заявки участник согласился на поставку товара, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме.

На основании изложенного, довод жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения. В действиях заказчика нарушения Закона о контрактной системе отсутствуют.

**3.** Согласно доводу заявителя, в проекте государственного контракта не были учтены требования, установленные Постановлением Правительства РФ от 03.04.2020 № 441, Постановлением Правительства РФ от 31.03.2020 № 373 и иными актами, согласно содержанию которых, все лекарственные препараты, подпадающие под МНН «Фавипиравир», зарегистрированы на территории Российской Федерации по процедуре регистрации лекарственных препаратов, предназначенных для применения в условиях угрозы возникновения и ликвидации чрезвычайных ситуаций.

Таким образом, проект государственного контракта на поставку лекарственного препарата для медицинского применения МНН

«Фавипиравир» в обязательном порядке должен содержать информацию об особых условиях использования объекта закупки, поскольку данные условия являются существенными.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

На основании части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в контракт включаются обязательные условия:

1) о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 настоящего Федерального закона, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона требования обеспечения гарантийных обязательств. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа;

2) об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

В пункте 17.1 проекта контракта установлено, что **во всем, что не предусмотрено Контрактом, Стороны руководствуются законодательством Российской Федерации.**

По условиям проекта Контракта (Приложение № 5) при поставке товара Заказчику передается инструкция по медицинскому применению лекарственного препарата, в которой также содержится необходимая информация по использованию лекарственного препарата, в том числе специальные требования по его использованию.

Вместе с этим, статьей 34 Закона о контрактной системе определены условия, подлежащие обязательному включению в проект контракта при осуществлении закупок конкурентными способами. Однако, в указанной статье отсутствует требование об обязательном включении в проект контракта положений, указанных заявителем.

Учитывая, что нормы указанных заявителем нормативно-правовых актов обладают прямым действием, то они подлежат безусловному применению в независимости от того, включены ли данные положения в проект контракта или нет.

На основании изложенного, довод жалобы Заявителя не нашел своего подтверждения.

**4.** Согласно доводу жалобы, Заказчиком при формировании Начальной (максимальной) цены контракта (далее – «НМЦК») были использованы коммерческие предложения конкретного производителя АО «Р-Фарм» лекарственного препарата с ТН «Коронавир таблетки, покрытые пленочной оболочкой 200 мг № 50».

В результате данного обстоятельства Заказчик при формировании объекта закупки установил следующие требования: «ОКПД-2 – 21.20.10.194, МНН – Фавипиравир, таблетки, покрытые оболочкой 200 мг, ед.изм. – шт., кол-во в ед.изм. – 2550».

Исходя из вышеописанного объекта закупки, а также сформированной НМЦК, четко видно, что Заказчик осуществляет закупку лекарственного препарата конкретного производителя – АО «Р-Фарм» (Коронавир).

Таким образом, заказчик злоупотребил своим правом при формировании закупки, в т.ч. при определении НМЦК.

В соответствии с пунктом 1 частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального

закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Комиссией установлено, что обоснование НМЦК включено заказчиком в состав аукционной документации, размещенной в ЕИС.

Частью 1 статьи 99 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в соответствии с данным федеральным законом и иными нормативными правовыми актами, правовыми актами, определяющими функции и полномочия государственных органов и муниципальных органов, контроль в сфере закупок осуществляют не только федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органы местного самоуправления муниципального района и городского округа, органы управления государственными внебюджетными фондами, но и органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля, определенные в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации (подпункты 1 - 3).

Анализ содержания указанной статьи свидетельствует о том, что законодатель, регулируя связанную с контролем в сфере закупок деятельность государственных органов, предусматривает разные виды контроля в зависимости от его объекта (части 2, 4, 5 и 8 ст. 99 Закона о контрактной системе).

В силу части 8 статьи 99 Закона о контрактной системе **органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль в отношении:**

1) соблюдения правил нормирования в сфере закупок, установленных в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона;

**2 ) определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги;**

3) соблюдения предусмотренных настоящим Федеральным законом требований к исполнению, изменению контракта, а также соблюдения условий контракта, в том числе в части соответствия поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги условиям контракта;

4) соответствия использования поставленного товара, выполненной работы (ее результата) или оказанной услуги целям осуществления закупки.



Согласно части 9 статьи 99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок в соответствии с частью 8 настоящей статьи осуществляется в соответствии с порядком, предусмотренным бюджетным законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулируемыми бюджетные правоотношения, в целях установления законности составления и исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в отношении расходов, связанных с осуществлением закупок, достоверности учета таких расходов и отчетности в соответствии с настоящим Федеральным законом, Бюджетным кодексом Российской Федерации и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами Российской Федерации:

1) федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в финансово-бюджетной сфере, в отношении закупок для обеспечения федеральных нужд, а также закупок для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд, финансовое обеспечение которых частично или полностью осуществляется за счет субсидий, субвенций, иных межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, из федерального бюджета;

2) органом государственного финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в отношении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации;

3) органом муниципального финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) местной администрации, в отношении закупок для обеспечения муниципальных нужд.

На основании вышеизложенных статей Закона о контрактной системе, в целях установления законности составления и исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в отношении расходов, связанных с осуществлением закупок, достоверности учета таких расходов и отчетности в соответствии с Закона о контрактной системе контроль за соблюдением требований названного закона осуществляют органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля.

Таковыми органами являются федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в финансово-бюджетной сфере, в отношении закупок для обеспечения федеральных нужд; орган государственного финансового контроля, являющийся органом (должностными лицами) исполнительной власти субъекта

Российской Федерации, в отношении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации; орган муниципального финансового контроля, являющимся органом (должностными лицами) местной администрации, в отношении закупок для обеспечения муниципальных нужд.

Полномочия Федеральной антимонопольной службы как федерального органа исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, определены частью 3 статьи 99 Закона о контрактной системе.

Анализ приведенных положений закона позволяет прийти к выводу о том, что в компетенцию контрольного органа в сфере закупок (Магаданского УФАС России) не входят полномочия по оценке обоснования заказчиком начальной (максимальной) цены контракта (статья 22 Закона о контрактной системе).

На основании изложенного, Комиссией Магаданского УФАС России принято решение об оставлении указанного довода жалобы без рассмотрения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «БИОТЭК» на положения аукционной документации заказчика – Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области при проведении электронного аукциона «Поставка лекарственного препарата МНН: Фавипиравир» (реестровый номер извещения 0147200000920000244) необоснованной.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.