



17820000859259

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ЗАБАЙКАЛЬСКОГО КРАЯ**

672002, Выставочная, д. 6, Чита, Забайкальский край

<http://www.chita.arbitr.ru>; e-mail: [info@chita.arbitr.ru](mailto:info@chita.arbitr.ru)**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
РЕШЕНИЕ**г. Чита  
21 июня 2023 года

Дело № А78-2557/2023

Резолютивная часть решения объявлена 14 июня 2023 года.  
Решение изготовлено в полном объеме 21 июня 2023 года.

Арбитражный суд Забайкальского края  
в составе судьи Сюхунбин Е.С.,  
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Акопян К.А.,  
рассмотрел в открытом судебном заседании дело по заявлению Общества с ограниченной  
ответственностью «Профарм» (ОГРН 123850035792, ИНН 3810326670) к Управлению  
Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю (ОГРН 1027501158541,  
ИНН 7536033755) о признании недействительным решения от 09 декабря 2022 года по  
рассмотрению жалобы № 075/06/105-314/2022 о нарушении законодательства при  
осуществлении закупки,  
третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, –  
Государственное казенное учреждение «Забайкальский центр государственных закупок»  
(ОГРН 1157536006924, ИНН 7536155048) и Государственное учреждение  
здравоохранения «Городская клиническая больница № 1» (ОГРН 1027501155967, ИНН  
7534004283),

при участии в судебном заседании (до и после перерыва) представителей:  
от ООО «Профарм»: Головой В.Н., по доверенности № ДН-75 от 01 декабря 2020 года (до  
перерыва посредством участия с использованием системы веб-конференции);  
от Забайкальского УФАС: Китаевой И.С., по доверенности № 2 от 09 января 2023 года (до  
и после перерыва путем участия с использованием системы веб-конференции);  
от третьих лиц:  
от ГКУ «Забгосзакуп»: Дьякова А.П., по доверенности № 15 от 06 декабря 2022 года (до и  
после перерыва);  
от ГУЗ «ГКБ № 1»: не было (извещено);

установил:

Общество с ограниченной ответственностью «Профарм» (далее – ООО «Профарм»,  
Общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной  
антимонопольной службы по Забайкальскому краю (далее – Забайкальское УФАС,  
антимонопольный орган) о признании недействительным решения от 09 декабря 2022  
года по рассмотрению жалобы № 075/06/105-314/2022 о нарушении законодательства при  
осуществлении закупки.

Заявление согласно реестру электронного распределения дел поступило на  
рассмотрение судье Сюхунбин Е.С., вопрос о принятии заявления к производству

рассматривался судьей Судаковой Ю.В. в порядке взаимозаменяемости судей на основании распоряжения № А78-К-3/11-23 от 02 марта 2023 года.

Определением суда от 10 марта 2023 года (т. 1, л.д. 1-2) к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены Государственное казенное учреждение «Забайкальский центр государственных закупок» (далее – ГКУ «Забгосзакуп», уполномоченный орган) и Государственное учреждение здравоохранения «Городская клиническая больница № 1» (далее – ГУЗ «ГКБ № 1», заказчик).

О месте и времени рассмотрения дела ГУЗ «ГКБ № 1» извещено надлежащим образом в порядке, предусмотренном главой 12 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК Российской Федерации), что подтверждается почтовыми уведомлениями, а также отчетом о публикации на официальном сайте Арбитражного суда Забайкальского края в сети «Интернет» ([www.chita.arbitr.ru](http://www.chita.arbitr.ru)) определений о принятии заявления к производству и об отложении судебного разбирательства, однако явку своих представителей в судебное заседание не обеспечило, что не является препятствием для рассмотрения дела по существу.

Представитель ООО «Профарм» доводы заявления поддержала и указала, что заявка Общества содержала предложение о поставке лекарственного препарата, все стадии производства которого, в том числе синтез молекулы действующего вещества при производстве фармацевтической субстанции, осуществляются на территориях государств – членов Евразийского экономического союза, и при этом сведения о таких фармацевтических субстанциях включены в государственный реестр лекарственных средств. По мнению заявителя, выводы антимонопольного органа не соответствуют пункту 1(2) Постановления Правительства Российской Федерации 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» (далее – Постановление № 1289), из которого следует, что для соответствия требованиям пункта 1(1) Постановления № 1289 достаточно декларирования сведений о двух документах: о документе, подтверждающем соответствие производителя лекарственных средств для медицинского применения требованиям GMP; о документе СП, выданном Минпромторгом России. Требования к предоставлению непосредственно указанных документов не содержит и извещение о проведении аукциона.

Представитель Забайкальского УФАС доводы Общества оспорила по мотивам, изложенным в отзыве на заявление, указав, что наличие в составе заявки номера СП не может являться подтверждением осуществления всех стадий производства, в том числе синтеза молекулы действующего вещества при производстве фармацевтических субстанций, на территориях государств-членов Евразийского экономического союза, исходя из одного лишь номера невозможно достоверно установить данную информацию.

Представитель ГКУ «Забгосзакуп» поддержал позицию антимонопольного органа согласно отзыву на заявление.

ГУЗ «ГКБ № 1» письменный отзыв на заявление не представило.

На основании статьи 163 АПК Российской Федерации в судебном заседании 07 июня 2023 года объявлялся перерыв до 15 часов 30 минут 14 июня 2023 года, о чем было сделано публичное объявление путем размещения соответствующей информации на официальном сайте арбитражного суда.

После перерыва явка представителя Общества в судебное заседание посредством участия с использованием системы веб-конференция не обеспечена (заявитель подключился к онлайн-заседанию только на оглашение резолютивной части решения суда).

Заслушав доводы представителей заявителя, антимонопольного органа и третьего лица (до и после перерыва в судебном заседании), исследовав материалы дела, арбитражным судом установлено следующее.

17 ноября 2022 года ГКУ «Забгосзакуп» (уполномоченным органом) на официальном сайте для размещения заказов (<http://zakupki.gov.ru>) размещено извещение № 0891200000622009483 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственного препарата Моксифлоксацин (т. 1, л.д. 121-124).

Заказчик – ГУЗ «ГКБ № 1».

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 055 000 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 25.11.2022 07:00.

Дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме единиц товара, работы, услуги – 25.11.2022.

Дата подведения итогов определения поставщика – 29.11.2022.

На основании протокола подведения итогов электронного аукциона (0891200000622009483) от 29 ноября 2022 года (т. 1, л.д. 137-139) на участие в открытом аукционе поступило 6 заявок, в том числе заявка ООО «Профарм», которая была признана не соответствующей требованиям, предусмотренными нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14, пунктом 4 части 12 статьи 48 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 № 44-ФЗ) и пунктом 10 Информационной карты извещения о проведении аукциона: участником закупки предлагается к поставке лекарственный препарат, происходящий из иностранного государства, сертификат о происхождении товара или заключение о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации, выдаваемое Министерством промышленности и торговли Российской Федерации, в составе заявки отсутствует.

05 декабря 2022 года в Забайкальское УФАС поступила жалоба ООО «Профарм» (вх.№ 9072, т. 1, л.д. 115-118) на действия аукционной комиссии.

Решением антимонопольного органа по рассмотрению жалобы № 075/06/105-314/2022 о нарушении законодательства при осуществлении закупки от 09 декабря 2022 года (изготовлено в полном объеме 14 декабря 2022 года) (т. 1, л.д. 35-37, 140-142) жалоба признана необоснованной.

Не согласившись с решением антимонопольного органа, Общество обратилось с заявлением в арбитражный суд.

Суд находит заявленные ООО «Профарм» требования не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно пункту 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 года № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением Гражданского кодекса Российской Федерации» основанием для принятия решения суда о признании решения государственного органа недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

По сути, аналогичная правовая позиция содержится в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 марта 2011 года № 14044/10, от 5 июля 2011 года № 651/11 и от 16 июля 2013 года № 3372/13.

С учетом изложенного, а также принимая во внимание взаимосвязанные положения части 1 статьи 198, части 4 статьи 200 и части 2 статьи 201 АПК Российской Федерации, суд полагает, что требования Общества могут быть удовлетворены только в том случае, если будут установлены следующие обстоятельства: 1) несоответствие оспариваемого решения Забайкальского УФАС закону или иному нормативному правовому акту; 2) нарушение прав и законных интересов Общества таким решением.

При отсутствии хотя бы одного из данных обстоятельств требования заявителя удовлетворению не подлежат.

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 Федеральная антимонопольная служба является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласование применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В силу статьи 105 Закона № 44-ФЗ любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки (часть 1).

Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки в случае, если данные действия (бездействие) совершены при проведении электронной процедуры, осуществляется в порядке, установленном настоящей главой, в любое время определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а также в период аккредитации на электронной площадке, специализированной электронной площадке, но не позднее чем через пять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в электронном аукционе (часть 4).

Ранее уже отмечалось, что в соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона (0891200000622009483) от 29 ноября 2022 года (т. 1, л.д. 137-139) на участие в открытом аукционе поступило 6 заявок, в том числе заявка ООО «Профарм», которая была признана не соответствующей требованиям.

05 декабря 2022 года в Забайкальское УФАС поступила жалоба ООО «Профарм» (вх.№ 9072, т. 1, л.д. 115-118) на действия аукционной комиссии.

Учитывая, что жалоба поступила в антимонопольный орган в установленный частью 4 статьи 105 Закона № 44-ФЗ срок, комиссия Забайкальского УФАС обоснованно провела проверку в отношении уполномоченного органа в части его действий при рассмотрении заявки участника закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона № 44-ФЗ названным Законом регулируются отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся, в том числе, планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В статье 6 Закона № 44-ФЗ определены принципы контрактной системы в сфере закупок, к которым относятся открытость, прозрачность информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечение конкуренции, профессионализм заказчиков, стимулирование инноваций, единство контрактной системы в сфере закупок,

ответственность за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективность осуществления закупок.

Статьей 24 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (часть 1).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются, в том числе, аукционы (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион) (часть 2).

Под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта (часть 5).

В силу части 1 статьи 26 Закона № 44-ФЗ в целях централизации закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи, могут быть созданы государственный орган, муниципальный орган, казенное учреждение, уполномоченные на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, или несколько таких органов, казенных учреждений либо полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для соответствующих заказчиков могут быть возложены на один такой государственный орган, муниципальный орган, одно такое казенное учреждение или несколько государственных органов, муниципальных органов, казенных учреждений из числа существующих. Такие уполномоченные органы, уполномоченные учреждения осуществляют полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, установленные решениями о создании таких уполномоченных органов, уполномоченных учреждений или о наделении их указанными полномочиями. Не допускается возлагать на такие уполномоченные органы, уполномоченные учреждения полномочия на обоснование закупок, определение условий контракта, в том числе на определение начальной (максимальной) цены контракта, и подписание контракта. Контракты подписываются заказчиками, для которых были определены поставщики (подрядчики, исполнители).

К деятельности уполномоченных органов, уполномоченных учреждений в пределах полномочий, установленных решениями о создании таких органов, учреждений либо решениями о наделении их полномочиями в соответствии с настоящей статьей, применяются положения настоящего Федерального закона, которые регламентируют права и обязанности заказчика, а также контроль в сфере закупок, мониторинг закупок и аудит в сфере закупок (часть 11 статьи 26 Закона № 44-ФЗ).

В свою очередь, согласно части 1 статьи 49 Закона № 44-ФЗ электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки. Заявка на участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктами «м»-«п» пункта 1, подпунктами «а»-«в» пункта 2, пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона. Заявка также может содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом «д» пункта 2 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 42 Закона № 44-ФЗ при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию: наименование объекта закупки, информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с

частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования (пункт 5); требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования) (пункт 12); информация о предоставлении преимущества в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона (пункт 13); информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона (пункт 15).

В части 2 статьи 42 Закона № 44-ФЗ установлено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать, в том числе, следующие электронные документы: описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона (пункт 1); требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки (пункт 3); порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсах в соответствии с настоящим Федеральным законом (пункт 4).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 43 для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должна содержать информацию и документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частями 3 и 4 статьи 14 настоящего Федерального закона (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) установлены предусмотренные указанной статьей запреты, ограничения, условия допуска). В случае отсутствия такой информации и документов в заявке на участие в закупке такая 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.

На основании подпункта «а» пункта 1 части 5 статьи 49 Закона № 44-ФЗ не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленной в извещении об осуществлении закупки члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 4 части 4 настоящей статьи, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1-8 части 12 статьи 48 настоящего Федерального закона.

В свою очередь, пунктом 5 части 12 статьи 48 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случае непредставления информации и документов, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, если такие документы предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в

соответствии с частью 3 статьи 14 настоящего Федерального закона (в случае установления в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона в извещении об осуществлении закупки запрета допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств).

Ранее уже отмечалось, что 17 ноября 2022 года ГКУ «Забгосзакуп» (уполномоченным органом) на официальном сайте для размещения заказов (<http://zakupki.gov.ru>) размещено извещение № 0891200000622009483 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственного препарата Моксифлоксацин (т. 1, л.д. 121-124).

Заказчик – ГУЗ «ГКБ № 1».

Начальная (максимальна) цена контракта – 2 055 000 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 25.11.2022 07:00.

Дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта либо о сумме единиц товара, работы, услуги – 25.11.2022.

Дата подведения итогов определения поставщика – 29.11.2022.

При этом в извещении установлены запрет на допуск товаров, работ, услуг при осуществлении закупок, а также ограничения и условия допуска в соответствии с требованиями, установленными статьей 14 Закона № 44-ФЗ.

Так, в силу положений частей 1 и 3 статьи 14 Закона № 44-ФЗ при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях, которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации.

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, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее – минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, 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 размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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 (часть 4 статьи 14 Закона № 44-ФЗ).

В частности, согласно пункту 1 Постановления № 1289 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 и Донецкой Народной Республики, Луганской Народной Республики), в том числе о поставке 2 и более лекарственных препаратов, страной происхождения хотя бы одного из которых не является государство – член Евразийского экономического союза или Донецкая Народная Республика, Луганская Народная Республика, 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 и (или) Донецкая Народная Республика, Луганская Народная Республика;

- 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).

В соответствии с пунктом 1(1) Постановления № 1289 в случае если после отклонения заявок (окончательных предложений) в порядке, установленном пунктом 1 настоящего постановления, хотя бы одна заявка (окончательное предложение) 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 в установленном порядке включены в регистрационное досье на эти лекарственные препараты, в отношении таких лекарственных препаратов 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.

Согласно пункту 1(2) Постановления № 1289 подтверждением соответствия лекарственного препарата и фармацевтической субстанции требованиям, указанным в пункте 1(1) настоящего постановления, является декларирование участником закупки в заявке (окончательном предложении) сведений о документе, подтверждающем соответствие производителя лекарственных средств для медицинского применения требованиям Правил надлежащей производственной практики Евразийского экономического союза, утвержденных Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 03.11.2016 № 77 «Об утверждении Правил надлежащей производственной практики Евразийского экономического союза», или Правил надлежащей производственной практики, утвержденных Министерством промышленности и торговли Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона «Об обращении лекарственных средств», и сведений о документе, содержащем сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного средства для медицинского применения, осуществляемых на территории Евразийского экономического союза (в том числе о стадиях производства молекулы действующего вещества

фармацевтической субстанции), выдаваемом Министерством промышленности и торговли Российской Федерации в установленном им порядке.

В силу пункта 2 Постановления № 1289 подтверждением страны происхождения лекарственного препарата является один из следующих документов: а) сертификат о происхождении товара, выдаваемый уполномоченным органом (организацией) государства – члена Евразийского экономического союза по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20.11.2009, и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами; б) заключение о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации, выдаваемое Министерством промышленности и торговли Российской Федерации в соответствии с Правилами выдачи заключения о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.07.2015 № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации»; в) сертификат о происхождении товара, выдаваемый уполномоченными органами (организациями) Донецкой Народной Республики, Луганской Народной Республики, по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20.11.2009, и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами.

Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 04.06.2018 № 126н установлены условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, допускаемых на территорию Российской Федерации для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Приказ № 126н).

Согласно подпункту 1.4 пункта 1 Приказа № 126н в случае отклонения заявок в соответствии с пунктом 1 Постановления № 1289, контракт заключается с участником закупки по предложенной им цене контракта при совокупности следующих условий:

а) заявка 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 такого участника закупки соответствует требованиям извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если Федеральным законом предусмотрена документация 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 № 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 № 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.

Таким образом, если после отклонения заявок, предлагающих иностранные лекарственные препараты, в соответствии с механизмом, установленным пунктом 1 Постановления № 1289, имеется хотя бы одна заявка, которая 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 в установленном порядке включены в регистрационное досье на эти лекарственные препараты, а также в составе заявки имеются сведения о двух документах, поименованных в пункте 1(2) Постановления № 1289, в отношении таких лекарственных препаратов применяются условия допуска, утвержденные подпунктом 1.4 Приказа № 126н.

Аналогичная информация об условиях, запретах, ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, установлена в пункте 10 извещения (информационной карты, т. 1, л.д. 128).

В ходе рассмотрения поступивших заявок на участие в электронном аукционе комиссией установлено, что на участие в определении поставщика подано не менее 2-х 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 и (или) Донецкая Народная Республика, Луганская Народная Республика;

- 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».

Участником закупки с порядковым номером 3 (заявка № 3) – ООО «Профарм», предлагался к поставке лекарственный препарат с торговым наименованием «Моксифлоксацин», страна происхождения Российская Федерация, производитель ООО «ИСТ-ФАРМ», сертификат СТ-1 № 2020000004 на бланке 8087181, в составе заявки Общество также предоставило номера СП-0001542/04/2022 от 15.04.2022, GMP/EAEU/RU/00037-2021 от 11.06.2021 (т. 1, л.д. 143-147).

При этом в составе заявки отсутствовали документы, содержащие сведения об осуществлении всех стадий технологического процесса производства лекарственного средства, включая синтез молекулы действующего вещества при производстве фармацевтических субстанций, на территории Евразийского экономического союза, что заявителем по существу не оспаривается.

Приказом Минпромторга России от 31.12.2015 № 4368 утвержден Административный регламент Министерства промышленности и торговли Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче документа, содержащего сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного средства для медицинского применения, осуществляемых на территории Евразийского экономического союза (далее – Административный регламент № 4368), пунктами 45, 47 и 48 которого предусмотрено, что решение о выдаче документа, содержащего сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного средства для медицинского применения, осуществляемых на территории Евразийского экономического союза (далее – документ СП), оформляется приказом Минпромторга России.

Документ СП оформляется на бланке Минпромторга России по форме, приведенной в приложении № 6 к настоящему Административному регламенту.

Приказ о выдаче документа СП и документ СП подписываются уполномоченным заместителем Министра промышленности и торговли Российской Федерации или лицом, его замещающим.

Согласно приложению № 6 к Административному регламенту № 4368 «Документ, содержащий сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного средства, осуществляемых на территории Евразийского экономического союза» раздел 2.А «Производство фармацевтической субстанции» содержит указание стадий технологического процесса.

В тоже время, как верно отмечает антимонопольный орган, сведения, размещенные на официальном сайте Минпромторга (<https://minpromtorg.gov.ru/docs>) содержат лишь информацию о выдаче документов СП, однако в нем нет самого документа СП, из которого можно определить, что синтез был проведен в полном объеме. Отсутствие информации о стадиях производства молекулы действующего вещества (фармацевтической субстанции) не позволяет сделать вывод о том, что весь технологический процесс производства лекарственного препарата осуществлен на территории Российской Федерации, либо других стран Евразийского экономического союза.

В свою очередь, если в заявке предоставлен документ СП, в котором отсутствуют надлежащие стадии производства фармацевтической субстанции (получение молекулы), участник закупки не может претендовать на преимущества в соответствии с пунктом 1.4 Приказа № 126н.

Аналогичная правовая позиция отражена в постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 15 декабря 2022 года по делу № А14-17757/2021, поддержанном Определением Верховного Суда Российской Федерации от 07 апреля 2023 года № 310-ЭС23-3528.

При этом в ходе рассмотрения дела в арбитражном суде Обществу предлагалось представить документ, подтверждающий сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного средства, указанного в заявке (протокольное определение от 15 мая 2023 года, т. 2, л.д. 13).

Однако соответствующий документ заявитель в суд не представил, стадии технологического процесса в судебном заседании указать не смог (аудиозапись судебного заседания от 07 июня 2023 года).

Ссылка Общества на выводы Арбитражного суда Уральского округа, изложенные в постановлении от 19 января 2023 года по делу № А07-7725/2022, не может быть принята во внимание при рассмотрении настоящего дела, поскольку приведенный заявителем судебный акт принят по иным обстоятельствам (в составе заявки хозяйствующего субъекта вообще не содержалось сведений о наличии у него документа, содержащего сведения о стадиях технологического процесса производства лекарственного средства для медицинского применения, осуществляемых на территории ЕАЭС, в том числе о стадиях производства молекулы действующего вещества фармацевтической субстанции).

В этой связи аукционная комиссия уполномоченного органа с учетом названных требований и конкретных обстоятельств дела обоснованно отклонила заявку ООО «Профарм» как не соответствующую условиям пункта 1.4 Приказа № 126н.

Согласно части 3 статьи 201 АПК Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

При таких обстоятельствах и правовом регулировании суд приходит к выводу о том, что решение Забайкальского УФАС соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ, права и законные интересы ООО «Профарм» не нарушает, в связи с чем заявленные Обществом требования удовлетворению не подлежат.

Руководствуясь статьями 167, 168, 169, 170, 176 и 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

## РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления Общества с ограниченной ответственностью «Профарм» (ОГРН 123850035792, ИНН 3810326670) о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю (ОГРН 1027501158541, ИНН 7536033755) от 09 декабря 2022 года по рассмотрению жалобы № 075/06/105-314/2022 о нарушении законодательства при осуществлении закупки отказать.

На решение может быть подана апелляционная жалоба в Четвертый арбитражный апелляционный суд в течение месяца через Арбитражный суд Забайкальского края.

Судья

Е.С. Сюхунбин

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр Казначейство России

Дата 16.01.2023 3:24:00

Кому выдана Сюхунбин Елена Сергеевна