

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**именем Российской Федерации****РЕШЕНИЕ**

г. Москва

Дело № А40-88789/12

149-811

31 августа 2012г.

Резолютивная часть решения объявлена 28 августа 2012г.

Полный текст решения изготовлен 31 августа 2012г.

Арбитражный суд в составе судьи Кузина М.М.

при ведении протокола секретарем судебного заседания Сорока Е.А.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Открытого акционерного общества «Фармсинтез» (664007, г.Иркутск, ул.Красногвардейская, 23, офис 3, ОГРН 1023801426538)

к Федеральной антимонопольной службе (123995, Москва, Садовая Кудринская, 11)

3-и лица: Министерство здравоохранения и социального развития РФ, Закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ»

о признании недействительным решения от 20.06.2012г. по делу №К-1150/12

с участием:

от заявителя: Безносова Е.Н. (дов. от 04.05.2012г.)

от ответчика: Мироненко П.А. дов. от 08.08.2012г. №ИА/25473)

от Министерства здравоохранения РФ: Бреева Е.А. (дов. от 25.07.2012г. №ПД-МЗ-11), Ерохина Ю.В. (дов. от 04.07.2012г. №ПД-МЗ-5)

УСТАНОВИЛ:

Открытое акционерное общество «Фармсинтез» (далее –Заявитель) обратился в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением к Федеральной антимонопольной службе (далее – ФАС России) о признании незаконным решения ФАС России от 20.06.2012г. по делу №К-1150/12 о нарушении законодательства РФ о размещении заказов.

Заявитель требования поддержал в полном объеме, по доводам, изложенным в заявлении.

Требования заявления мотивированы тем, что ФАС России, при принятии Решения, были неправильно истолкованы положения части 3 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов», что привлекло принятие незаконного Решения. Кроме того, в Решении (абзац 1 страница 5) ФАС России было указано на правомерность отстранения Заявителя от заключения государственного контракта, при том, что такой процедуры как отстранение от заключения контракта положения ФЗ «О размещении заказов» не содержат, в связи с чем Решение нельзя считать обоснованным. Исходя из изложенного, Заявитель считает, что Государственный заказчик своими действиями допустил нарушения статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов», касающиеся порядка и сроков заключения государственного контракта с Заявителем, что не было установлено ФАС России при производстве по делу и принятии Решения. Кроме того, вынесение ФАС России обжалуемого Решения нарушило права Заявителя в области предпринимательской деятельности в связи с тем, что государственный контракт по итогам Аукциона с Заявителем не заключен. Соответственно, Заявитель не может

произвести поставку препарата Офлоксацин по итогам Аукциона, получив за это соответствующую оплату.

Ответчик по заявленным требованиям возражал, представил письменный отзыв, мотивированный тем, что оспариваемый акт ФАС России не нарушает права и законные интересы Заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, следовательно, Заявитель не может быть признан заинтересованным лицом по данному делу, которому принадлежит право требовать признание недействительным оспариваемого акта ФАС России в силу следующего. Заявитель не указал, какое именно его право было нарушено оспариваемым актом ФАС России, и не представил доказательств фактического нарушения его прав, что является основанием для отказа в удовлетворении требований заявителя.

Третье лицо Минздравсоцразвитие по заявлению возражает, представил письменные возражения на заявления, мотивированные тем, что на этапе заключения государственного контракта была установлена недостоверность представленных ОАО «Фармасинтез» сведений. Решение ФАС России от 20.06.2012г. по делу №К-1150/12 о нарушении законодательства РФ о размещении заказов принято в полном соответствии с действующим законодательством и не нарушает прав и законных интересов ОАО «Фармасинтез» в области предпринимательской деятельности.

Исследовав материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства, суд признал заявление не подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 4 ст. 198 АПК РФ заявление об оспаривании ненормативного правового акта может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом.

Решение по делу №к-1150/12 о нарушении законодательства о размещении заказов было принято ФАС 20.06.2012г. Оспаривая ненормативный правовой акт, заявитель обратился с рассматриваемым заявлением в арбитражный суд, 28.06.2012г. (согласно штампу канцелярии суда).

Таким образом, срок, установленный ч. 4 ст. 198 АПК заявителем не пропущен.

В соответствии со ст. 198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии со ст. 13 Гражданского кодекса РФ, п. 6 Постановления Пленума ВС и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта недействительным, является, одновременно как несоответствие его закону или иному нормативно-правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых интересов граждан или юридических лиц, обратившихся в суд с соответствующим требованиям.

Согласно ч. 4 ст. 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и

устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, в круг обстоятельств подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, действий (бездействий) госорганов входит проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативно-правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суд исходит из следующего.

Из материалов дела следует, что 13.06.2012 в Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Министерства здравоохранения и социального развития российской Федерации (далее - Заказчик), при проведении ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее - Оператор электронной площадки) открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственного препарата офлоксацин таблетки, покрытые пленочной оболочкой (покрытые оболочкой) 200 мг, и (или) 400 мг, и (или) 800 мг (в том числе пролонгированного действия) в рамках реализации мероприятий постановления Правительства Российской Федерации от 28 декабря 2011 г. № 1181 «О финансовом обеспечении за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета мероприятий, направленных на обследование населения с целью выявления туберкулеза, лечения больных туберкулезом, а также профилактических мероприятий» субъектами малого предпринимательства (номер извещения 0173100005412000187) (далее - Аукцион), содержащая признаки нарушения Закона о размещении заказов.

20.06.2012 Комиссия ФАС России, рассмотрев указанную жалобу и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379 (далее -Административный регламент), внеплановую проверку, признала указанную жалобу необоснованной.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика, 04.05.2012 ГОДА НА ОФИЦИАЛЬНОМ САЙТЕ www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение №0173100005412000187 о проведении Министерством здравоохранения и социального развития РФ открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственного препарата Офлоксацин таблетки, покрытые пленочной оболочкой (покрытые оболочкой) 200 мг, и (или) 400 мг, и (или) 800 мг (в том числе пролонгированного действия) в рамках реализации мероприятий постановления Правительства РФ от 28.12.2011г. №1181 «О финансовом обеспечении за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета мероприятий, направленных на обследование населения с целью выявления туберкулеза, лечения больных туберкулезом, а также профилактических мероприятий» субъектами малого предпринимательства (далее -Аукцион). Дата проведения Аукциона - 18.05.2012 года.

Совместно с извещением о проведении Аукциона на официальном сайте были опубликованы документация об открытом аукционе в электронной форме (далее -

документация Аукциона, копия прилагается) и проект государственного контракта.

На основании протокола подведения итогов Аукциона от 21.05.2012 года (копия прилагается) единой комиссией победителем Аукциона признан Заявитель ОАО «Фармасинтез», как участник, сделавший последнее предложение о минимальной цене государственного контракта.

Протокол подведения итогов Аукциона был размещен на электронной торговой площадке ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная Система Торгов» (www.sberbank-ast.ru) и на официальном сайте 22.05.2012 года.

Процедура заключения государственного контракта с победителем открытого аукциона в электронной форме регулируется положениями статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 года № 94-ФЗ (далее - ФЗ «О размещении заказов»).

Согласно положениям части 2 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов» заказчик в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона направляет оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта.

Частью 3 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов» установлено, что в течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт.

В соответствии с частью 4 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов» в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью или протокол разногласий. Оператор электронной площадки в течение одного часа с момента получения проекта контракта, подписанного электронной цифровой подписью участника открытого аукциона в электронной форме, но не ранее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона направляет заказчику подписанный проект контракта (часть 5 статьи 41.12_ФЗ «О размещении заказов»).

Заказчик, уполномоченный орган в течение трех дней со дня получения от оператора электронной площадки проекта контракта, подписанного электронной цифровой подписью участника открытого аукциона в электронной форме, обязан направить оператору электронной площадки контракт, подписанный электронной цифровой подписью заказчика (часть 6 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказа»). В течение одного часа с момента получения контракта, подписанного электронной цифровой подписью заказчика, оператор электронной площадки направляет подписанный контракт участнику открытого аукциона, с которым заключается контракт (часть 7 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов»).

Контракт считается заключенным с момента направления оператором электронной площадки участнику открытого аукциона в электронной форме контракта в соответствии с частью 7 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов» (часть 8 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов»).

При этом согласно распечатке раздела «общая информация по контракту» с сайта оператора электронной площадки (www.sberbank-ast.ru) (копия прилагается) проект государственного контракта без подписи Государственного заказчика (часть 2 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов») был направлен Заявителю через оператора электронной площадки 28.05.2012 года. Полученный государственный контракт был подписан электронной подписью Заявителя (согласно части 4 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов») 04.06.2012 года и направлен Государственному заказчику через оператора электронной площадки.

Исходя из вышеуказанных положений части 6 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов» заключение государственного контракта по итогам Аукциона должно было быть произведено Государственным заказчиком не позднее 07.06.2012 года.

Однако Государственным заказчиком действия, предусмотренные частью 6 статьи 41.12 ФЗ «О размещении заказов» выполнены не были (оператору электронной площадки не направлен проект государственного контракта с электронной подписью Государственного заказчика) в связи с чем, заключение государственного контракта в установленные сроки не произведено.

Посчитав, что действия Государственного заказчика нарушают требования части 6 статьи 41.12_ФЗ «О размещении заказов» Заявитель обратился с жалобой в ФАС России в которой просил признать действия (бездействия) Государственного заказчика незаконными и вынести предписание об обязанности Государственного заказчика заключить с Заявителем государственный контракт по итогам Аукциона.

20.06.2012 года ФАС России было вынесено решение по делу № К-1150/12 (далее - Решение, копия прилагается) в соответствии с которым жалоба Заявителя была признана необоснованной.

ОАО «Фармасинтез», посчитав, что вышеуказанный решение, не соответствуют закону и нарушает права Учреждения обратился в арбитражный суд с настоящим заявлением.

В соответствии со статьей 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается, как на основания своих требований и возражений.

В соответствии с ч.5 ст.200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Суд установил, что Решение ФАС России вынесено в пределах компетенции ФАС России и с соблюдением норм материального и процессуального права.

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 № 94 «О Федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, осуществляемых Федеральной службой по оборонному заказу в соответствии с указом Президента Российской Федерации.

Согласно Положению о Федеральной антимонопольной службе, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, ФАС России осуществляет контроль и надзор за соблюдением заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссией законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов.

В соответствии с частью 5 статьи 17 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) установлено, что внеплановая проверка осуществляется в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, поступления информации о

нарушении законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, а также в целях контроля за исполнением предписаний, выданных в соответствии с частью 9 указанной статьи. При этом рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 8 Закона о размещении заказов. В случае, если внеплановая проверка осуществляется на основании жалобы участника размещения заказа, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения указанной жалобы принимается единое решение.

В соответствии с приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379 создана Комиссия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия ФАС России). На комиссию ФАС России возложены обязанности по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно положениям, содержащимся в статье 17 и главе 8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) на федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, возложена обязанность по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд.

Из содержания частей 1, 2 и 4 статьи 57 Закона о размещении заказов следует, что любой участник размещения заказа вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (далее - Заказчик), при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг для федеральных нужд, путем направления письменной жалобы в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня подписания протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, со дня проведения аукциона или со дня рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Порядок рассмотрения дел о нарушении законодательства о размещении заказов установлен статьей 17 и главой 8 Закона о размещении заказов.

Довод Заявителя о том, Заказчик неправомерно не стал заключать контракт с Заявителем, не принимается судом во внимание по следующим основаниям.

В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта или предусмотренный частью 4.1 статьи 41.12 Закона о размещении заказов протокол разногласий.

Заказчиком, в соответствии с требованиями части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, 28.05.2012 направлен Оператору электронной площадки без подписи Заказчика проект контракта. При этом Заявителем в соответствии с требованиями части 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов 04.06.2012 направлен Оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени Заявителя, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта.

Документацией об Аукционе предусмотрена поставка лекарственного препарата с международным непатентованным наименованием (далее - МНН) «Офлоксацин» таблетки, покрытые пленочной оболочкой (покрытые оболочкой) 200 мг, и (или) 400 мг, и (или) 800 мг (в том числе пролонгированного действия). Учитывая, что размещение заказа на поставку лекарственных средств осуществляется по МНН, которым могут соответствовать различные торговые наименования лекарственных препаратов с одинаковой лекарственной формой, Заявителем в составе заявки на участие в Аукционе указан лекарственный препарат с мнн «Офлоксацин» (Торговое наименование - Офлокс) таблетки, покрытые пленочной оболочкой 200 мг, № 10 (в упаковке 10 таблеток).

В соответствии с частью 1 статьи 61 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) установленные производителями лекарственных препаратов предельные отпускные цены на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, подлежат государственной регистрации.

При этом, в соответствии с частью 3 статьи 61 Закона об обращении лекарственных средств продажа лекарственных препаратов, которые включены в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов и на которые не зарегистрирована установленная производителями лекарственных препаратов предельная отпускная цена на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, не допускается.

Представителями Заказчика на заседании Комиссии ФАС России указано, что лекарственные препараты, являющиеся предметом размещаемого заказа, включены в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2012 год, утвержденный Распоряжением Правительства Российской Федерации от 07.12.2011 № 2199-р. Окончательная дата подписания контракта с Заявителем 07.06.2012. При этом по состоянию на 20.06.2012 предельная отпускная цена на лекарственный препарат с мнн «Офлоксацин» (Торговое наименование - Офлокс) таблетки, покрытые пленочной оболочкой 200 мг, № 10 (в упаковке 10 таблеток) не зарегистрирована.

Исходя из положений части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов Заявитель при подаче заявки на участие в Аукционе соглашается на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Кроме того, согласно пункту 10.7 Регламента организации и проведения открытых аукционов в электронной форме для размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, размещенного на сайте Оператора электронной площадки, подавая заявку на открытый электронный аукцион, участник размещения заказа подтверждает то, что товары (работы, услуги), предлагаемые им, соответствуют требованиям, изложенным в извещении и документации о проведении открытого аукциона в электронной форме, а также подтверждает согласие поставить товар/выполнить работы/оказать услуги в соответствии с требованиями, установленными в аукционной документации и извещении. На электронной площадке в форме подачи заявки на участие в электронном

аукционе предусмотрена унифицированная форма согласия участника с требованиями, установленными в аукционной документации и извещении.

Пунктом 3.2 части IV проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об Аукционе, установлено, что «Поставщик гарантирует, что цена за единицу Товара, указанная в Спецификации (Приложение № 1 к Контракту), без учета НДС не превышает предельную отпускную цену производителя, зарегистрированную в соответствии с требованиями постановления Правительства Российской Федерации от 29.10.2010 № 865 «О государственном регулировании цен на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов».

В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов контракт заключается по цене, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, с указанием сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника.

Учитывая, что предельная отпускная цена на предлагаемый Заявителем к поставке лекарственный препарат не зарегистрирована, Заявитель не может гарантировать исполнение пункта 3.2 части IV проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об Аукционе.

Таким образом, Заказчиком установлена недостоверность сведений в выраженном Заявителем согласии на поставку товара на условиях документации об Аукционе и предложении о цене контракта, на основании которого в Спецификации (Приложение № 1 к Контракту) будет определена цена единицы Товара, не превышающая предельную отпускную цену производителя, зарегистрированную в соответствии с требованиями постановления Правительства Российской Федерации от 29.10.2010 № 865 «О государственном регулировании цен на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов».

Согласно статье 1 Закона о размещении заказов единый порядок размещения заказов установлен в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Размещение заказов на оказание услуг для государственных (муниципальных) нужд в соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов имеет своей целью определение исполнителей в целях заключения с ними соответствующих контрактов.

Согласно части 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

При этом, как указывалось ранее, положения статьи 61 Закона об обращении лекарственных средств запрещают продажу лекарственных препаратов, на которые не зарегистрирована установленная производителями лекарственных препаратов предельная отпускная цена.

Одним из существенных условий заключаемого контракта по итогам проведения Аукциона будет являться гарантия Поставщика о том, что цена за единицу Товара, не должна превышать предельную отпускную цену производителя.

Вместе с тем, Заявитель, как победитель Аукциона, с которым Заказчик планировал заключить контракт, такую гарантию представить не мог, так как на предлагаемый им товар отсутствовала зарегистрированная предельная отпускная цена.

В совместном постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.96 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», в частности в абзаце втором пункта 1 установлено следующее: «если суд установит, что оспариваемый акт не соответствует закону или иным правовым актам и ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, то в соответствии со статьей 13 ГК РФ он может признать такой акт недействительным».

Следовательно, для признания недействительными обжалуемого Заявителем Решения ФАС России необходимо наличие двух обязательных условий, а именно: несоответствие их закону и наличие нарушения прав заявителя.

Обязанность Заявителя доказать нарушение своих прав вытекает из части 1 статьи 4, части 1 статьи 65, части 1 статьи 198 и части 2 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ).

Заявителем не указано, какое именно его право было нарушено оспариваемым Решением ФАС России, и какое право Заявителя подлежит восстановлению.

Таким образом, в связи с установлением вышеуказанных обстоятельств, суд полагает, что указанные обстоятельства не могут являться основанием для отмены Решения по делу №К-1150/12 о нарушении законодательства о размещении заказов, в связи с соответствием нормам Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» №94-ФЗ.

Согласно ч. 3 ст. 201 АПК РФ, в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) 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.

На основании изложенного, в соответствии со ст. 13 ГК РФ, ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» №94-ФЗ., руководствуясь ст.ст. 29, 48, 49, 167-170, 176, 198-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Проверив на соответствие Федеральному закону «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005г. №94-ФЗ, отказать Открытому акционерному обществу «Фармсинтез» в удовлетворении заявления о признании недействительным решения ФАС России от 20.06.2012г. по делу №К-1150/12, принятого по жалобе ОАО «Фармсинтез» на действия (бездействие) Государственного заказчика Министерства здравоохранения и социального развития РФ, связанные с заключением государственного контракта по итогам открытого аукциона в электронной форме на право заключение государственного контракта на поставку лекарственного препарата Офлоксацин таблетки, покрытые пленочной оболочкой (покрытые оболочкой) 200 мг, и (или) 400 мг, и (или) 800 мг (в том числе пролонгированного действия) в рамках реализации мероприятий постановления Правительства Российской Федерации от 28.12.2011г. №1181 «О финансовом обеспечении за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета мероприятий, направленных на обследование населения с

целью выявления туберкулеза, лечения больных туберкулезом, а также профилактических мероприятий» субъектами малого предпринимательства.

Решение может быть обжаловано в течение месяца с даты принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

М.М. Кузин