

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-125/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии:

генерального директора АО «Биологистик Солюшнс Компани» А.С. Артеменко и представителей - <...> (по доверенности от 21.01.2019 № б/н), <...> (по доверенности от 21.01.2019 № б/н),

от ФБУН «ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора» - <...> (по доверенности от 22.10.2018 № б/н), <...> (по доверенности от 24.10.2018 № б/н), <...>, <...>, <...> (по доверенностям от 21.01.2019 № б/н),

рассмотрев жалобу АО «Биологистик Солюшнс Компани» (далее - Заявитель) на действия ФБУН «ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора» (далее - Заказчик) при проведении закупок у единственного поставщика на право заключения договоров на оказание услуг по доставке биоматериалов (реестровые № 31807342227, 31807342397, 31807341899, 31807340961, 31807341432) (далее - Закупки) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

Заявитель

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Заказчик против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорным Закупкам, письменные возражения.

Выслушав представителей Заявителя и Заказчика, рассмотрев материалы дела, Комиссия установила, что заявленные доводы частично обоснованы по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее также - ГК РФ), данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми

актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС) 28.06.2018.

Заказчиком 21.12.2018 на Официальном сайте размещены извещения о проведении Закупок у единственного поставщика.

«Биологистик Солюшнс Компани» указывает на то обстоятельство, что закупка у единственного поставщика сама по себе является антиконкурентной процедурой, ввиду чего проведение закупок в названной форме недопустимо и нарушает требования антимонопольной законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 3 ст. 3 Закона о закупках, в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса и аукциона) способы закупки. При этом Заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

При этом доводы Заявителя о возможных признаках нарушения ст. 17 Закона о защите конкуренции, в том числе в части неправомерного выбора способа проведения Закупок, не могут быть рассмотрены в рамках рассмотрения по ст. 18.1 указанного закона.

Согласно возражениям Заказчика Закупка с реестровым № 31807342397 проведена в соответствии с п. 20.2.25 Положения. Все остальные Закупки, а именно: 31807342227, 31807341899, 31807340961, 31807341432 проведены в соответствии с п. 20.2.13 Положения.

В соответствии п. 20.1 Положения под закупкой у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ закупки, при котором Заказчик предлагает заключить договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику) либо принимает предложение о заключении договора от одного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных настоящим Положением. При осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) Заказчик в документальном отчете обязан обосновать невозможность (нецелесообразность) использования иных способов осуществления закупок, а также цену договора и его иные существенные условия.

Согласно п. 20.2.13 Положения при необходимости осуществления закупки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Заказчика на сумму, не превышающую пятьсот тысяч рублей, включая НДС. При этом совокупный годовой объем закупок, который заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта не превышает двадцать процентов размера средств, предусмотренных на осуществление всех закупок Заказчика в соответствии с планом закупок, и составляет не более чем пятьдесят миллионов рублей в год.

Из представленных на заседание Комиссии не следует, что совокупный объем закупок у единственного поставщика не превысил объем, предусмотренный

планом Закупок.

При этом, как уже указано ранее, при проведении закупок у единственного поставщика Заказчик в документальном отчете обязан обосновать невозможность (нецелесообразность) использования иных способов осуществления закупок, а также цену договора и его иные существенные условия.

Исходя из представленных материалов, все обоснование невозможности использования иных способов осуществления закупок представляет из себя цитату «невозможно, нецелесообразно» произвести Закупки, потому что возникала потребность в услугах для исполнения обязательств по заключенным договорам.

Вместе с тем указанное представляет из себя лишь формальный подход к описанию обоснования, при этом фактически такого обоснования не содержит.

Представленные Заказчиком отчеты о невозможности использования иных способов определения поставщика в обоснование законности не содержат в себе информацию, предусмотренную п. 20.1 Положения, что, в свою очередь, указывает на неправомерность выбора такого способа.

Законодатель установил специальный порядок проведения закупочных процедур, определив их виды и способы осуществления приобретения товаров, получения услуг, результатов работ, разделив такие закупки на конкурентные (торги) и неконкурентные - закупку у единственного поставщика, при этом дал заказчику право выбора способа закупки в каждом конкретном случае, но установил, что такое право выбора должно в полной мере отвечать принципам осуществления закупок.

В связи с изложенным Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчик превысил пределы осуществления своих прав, предоставленные организациям с публичной правосубъектностью, нарушил основные принципы осуществления закупочных процедур, ограничив права других участников на заключение тех договоров, которые были заключены по результатам Закупок.

Дополнительно Комиссия учитывает, что одна из закупок проведена по п. 20.2.26. Положения на сумму 5 млн рублей.

Согласно п. 20.2.26 Положения при возникновении потребности в товарах, работах и услугах для исполнения обязательств в соответствии с договором, по которому заказчик является поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и когда применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени для исполнения обязательств по такому договору, невозможно.

При этом доказательств того, что проведение конкурентной процедуры невозможно, в ЕИС не содержится, а на заседание Комиссии не представлено.

Таким образом, жалоба признается Комиссией обоснованной, а в действиях Заказчика признается нарушение принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, указанных в п. 2. ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, а также п. 20.1 и п. 20.2.26 Положения.

В этой связи Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу АО «Биологистик Солюшнс Компани» (ИНН:7716823255, ОГРН:1167746397444) на действия ФБУН «ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора» (ИНН:7720024671, ОГРН:1027700046615) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях ФБУН «ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора» нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, п. 20.1 и п. 20.2.26 Положения.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с тем, что по результатам Закупок заключены договоры.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.