

ЗАО «Фармацевт»

344065, г. Ростов-на-Дону, пер. Беломорский, 94

Государственное бюджетное учреждение
здравоохранения Республики Адыгея

«Красногвардейская Центральная районная
больница»

385300, Республика Адыгея,
Красногвардейский район, с.
Красногвардейское, ул. Больничная, 15

Министерство финансов Республики Адыгея

385000, Республика Адыгея, г. Майкоп, ул.
Пионерская, 199

Оператору электронной площадки

ЗАО «Сбербанк – АСТ»

101000, г. Москва, Милютинский пер., д.10, с тр.4

РЕШЕНИЕ

по делу №К-54/14 о нарушении законодательства о закупках

Резолютивная часть оглашена: 07.05.2014 года

Решение в полном объеме изготовлено: 08.05.2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – заместителя руководителя Управления – Женетля А.Ш., членов Комиссии УФАС: Точиева Б.Б. – начальника отдела Управления, ведущих специалистов - экспертов Управления Вдовиной О.Ю. и Хачемизовой З.К., рассмотрев жалобу ЗАО «Фармацевт» от 29.04.2014 №06-19/1995 на действия Уполномоченного органа при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для

нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года (извещение №0176200000114000163), проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках)

УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом – Министерством финансов Республики Адыгея на официальном сайте для размещения закупок zakupki.gov.ru 26.03.2014 размещены извещение и документация электронного аукциона №0176200000114000163 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года.

Заказчик – Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Республики Адыгея «Красногвардейская центральная районная больница». Начальная (максимальная) цена контракта – 159 660 (сто пятьдесят девять тысяч шестьсот шестьдесят тысяч) рублей 40 копеек.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея поступила жалоба ЗАО «Фармацевт» (далее – Заявитель) от 29.04.2014 №06-19/1995 на действия единой комиссии Уполномоченного органа, в которой указано, что 14.04.2014 года на электронной площадке в сети «Интернет» был размещен протокол подведения итогов электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных средств для нужд ГБУЗ РА «Красногвардейская ЦРБ» в 1 полугодии 2014 года (далее – Аукцион), в соответствии с которым Единая комиссия Уполномоченного органа признала заявку ЗАО «Фармацевт» несоответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе на основании того, что заявка не соответствует пп.2 п.3.5.1.3 части I, ппп. «д» пп. 3 п.25 части II документации об аукционе (вторая часть заявки участника не содержит декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты...)).

Заявитель считает признание второй части его заявки на участие в аукционе несоответствующей установленным требованиям необоснованным и незаконным по следующим основаниям:

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы и информацию, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 Закона о закупках, при этом согласно пункту 8 статьи 31 Закона о закупках, заказчик устанавливает требование к участникам закупки об обладании исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, при этом в соответствии со

статьей 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, а поскольку предметом контракта является поставка товара и заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, то пункт 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках к правоотношению сторон не применяется и участник закупки не обязан декларировать наличие таких прав.

Изучив материалы дела, Комиссия УФАС установила следующее:

Жалоба ЗАО «Фармацевт» от 29.04.2014 №06-19/1995 на действия единой комиссии Уполномоченного органа при рассмотрении вторых частей заявок на участие в аукционе поступила 29.04.2014 года.

Согласно части 1 статьи 106 Закона о закупках: «После подачи жалобы и принятия ее к рассмотрению контрольный орган в сфере закупок в течение двух рабочих дней с даты поступления жалобы размещает в единой информационной системе информацию о поступлении жалобы и ее содержании, а также направляет участнику закупки, подавшему жалобу, заказчику, оператору электронной площадки, в уполномоченный орган, уполномоченное учреждение, специализированную организацию, комиссию по осуществлению закупки, действия (бездействие) которых обжалуются, уведомления о поступлении жалобы, ее содержании, о месте и времени рассмотрения жалобы...».

На официальном сайте в реестре жалоб информация о поступлении жалобы, ее содержании, времени и месте ее рассмотрения размещены Адыгейским УФАС России 29.04.2014 года.

Уведомления о времени и месте рассмотрения жалобы, а также требования о приостановлении процедуры заключения контракта и направлении документации аукциона и заявок направлены Адыгейским УФАС России 29.04.2014 года в адрес оператора электронной площадки, заказчика, уполномоченного органа, а также заявителю заказными письмами с уведомлениями, а, кроме того, указанные уведомления в тот же день направлены факсом (заказчику в 17.06, уполномоченному органу в 17.12) и электронной почтой (оператору электронной площадки в 17.16 и заявителю в 17.18).

Представители Заявителя, Уполномоченного органа и Заказчика не явились для участия в рассмотрении жалобы, при этом Заказчиком направлено письмо в адрес Адыгейского УФАС России с просьбой рассмотреть жалобу без участия представителя, при этом указано, что контракт по итогам аукциона заключен с ООО «Армада» 30.04.2014 года, а уведомление Адыгейского УФАС России поступило после заключения контракта.

Адыгейским УФАС России направлен Оператору электронной площадки запрос от 07.05.2014 №1322 о предоставлении информации до 15.00 07.05.2014 года о причинах не приостановления процедуры заключения контракта 29.04.2014 года, на который им направлен ответ, в котором указано, что письма, полученные электронной почтой подлежат внутренней регистрации и затем расписываются специалистам для исполнения, и поскольку Законом о закупках не установлен нормативный срок на обработку обращений контрольных органов, то в

соответствии с внутренним регламентом ЗАО «Сбербанк- АСТ» на обработку одного обращения отводится не более одного рабочего дня (включая время на регистрацию обращения). В письме указано, что направленное обращение поступило в 17.16 29.04.2014 года, после внутренней регистрации 30.04.2014 года в 11.03 поступило в работу ответственного специалиста и в связи с тем, что контракт был заключен 30.04.2014 в 09.21 час. у Оператора отсутствовала возможность приостановления электронного аукциона.

В ходе внеплановой проверки документов закупки Комиссия УФАС установила, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 07.04.2014 года до окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе подано четыре заявки на участие в нем, которые Единой комиссией допущены к участию в Аукционе.

В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 14.04.2014 года по результатам рассмотрения вторых частей заявок единая комиссия Уполномоченного органа признала ООО «Армада» (защищенный номер заявки 6962486) и ЗАО «Р-Фарм» (защищенный номер заявки 6961446) соответствующими установленным требованиям, а заявку Заявителя (защищенный номер заявки 6962635) не соответствующей установленным требованиям (на основании п.1 части 6 ст. 69 Закона о закупках – не соответствуют п.п. 2 п. 3.5.1.3 части 1, п. «д» пп.3 п. 25 части 2 документации об аукционе (вторая часть заявки участника закупки не содержит декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма).

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о закупках: «Документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частями 1 и 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона».

В соответствии с п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках заказчик устанавливает требование к участникам закупки: «Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма».

В ходе внеплановой проверки Комиссией УФАС установлено, что в связи с исполнением контракта Заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку предметом закупки является поставка лекарственных препаратов, при этом Заказчик в пп. 8 п. 24 информационной карты документации об аукционе («Требования к участникам закупки») указал требование к участникам закупки в редакции п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, что является нарушением части 3 статьи 64 Закона о закупках, согласно которой документация об аукционе должна содержать требования к участникам

такого аукциона, установленные в соответствии с частями 1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о закупках.

Таким образом, Заказчик неправомерно указал в пп. 8 п. 24 требование к участникам закупки, идентичное по содержанию п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, поскольку в результате исполнения контракта он не приобретает права результаты интеллектуальной деятельности.

В соответствии с п. 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об 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 инструкцию 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».

В соответствии с п. 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках (пп.2 п.3.5.1.3 документации об Аукционе) вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 1 и 2 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о закупках, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о Закупках.

В пп 3 п. 25 Информационной карты документации об аукционе указано, что вторая часть заявки должна содержать в т.ч. следующие документы и сведения:

3) декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ:

а) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

б) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

в) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника

закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

г) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

д) Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

е) отсутствие между участником закупки и заказчиком, уполномоченным органом конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества."

Таким образом, в п. 25 (пп. «д» пп.3) Информационной карты документации об аукционе (требования к содержанию второй части заявки) Заказчик установил необходимость декларирования соответствия участника закупки требованию, установленным в п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках, поскольку Заказчик при исполнении контракта не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности и установление требования о декларировании участником закупки

во второй части заявки соответствия требованию, указанному в п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (ппп. «д» пп.3 п. 25 Информационной карты документации об аукционе), неправомерно.

Согласно части 1 статьи 69 Закона о закупках аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Закона о закупках, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Таким образом, исходя из изложенного, действия Единой комиссии Уполномоченного органа по признанию второй части заявки Заявителя не соответствующей установленным требованиям в связи отсутствием декларации о соответствии участника закупки требованию, установленному п.8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, обусловлены содержанием документации об аукционе, утвержденной Заказчиком, поскольку в ппп. «д» пп.3 п. 25 Информационной карты документации об аукционе им неправомерно установлено, что в составе второй части заявки должна содержаться декларация о соответствии участника такого аукциона в т.ч. требованию:

«Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма».

Комиссия УФАС считает доводы жалобы Заявителя на действия единой комиссии Уполномоченного органа необоснованными, поскольку решение единой комиссии о несоответствии второй части заявки Заявителя установленным требованиям обусловлено содержанием документации об аукционе, утвержденной Заказчиком.

В связи с изложенным, руководствуясь частями 15 и 22 статьи 99 Закона о закупках, Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Фармацевт» от 29.04.2014 №06-19/1995 необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Адыгея «Красногвардейская Центральная районная больница» нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, части 3 статьи 64 Закона о закупках.

Предписание об устранении нарушений Закона о закупках Заказчику, Единой комиссии Уполномоченного органа, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» не выдавать в связи с тем, что контракт по итогам аукциона заключен 30.04.2014 года.

3. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-54/14 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по выявленным признакам административного правонарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.