

Исх. №04-04/1876 от 17.02.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика ГУП «Медицинская техника и фармация Татарстана» – <...> (доверенность от 05.02.2019 №82/19), в отсутствие представителей заявителя ООО «Торговый дом «ВИАЛ», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленных надлежащим образом, рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (вх. №597/ж от 23.01.2020г.) на действия заказчика ГУП «Медицинская техника и фармация Татарстана» при проведении закупки №32008775453 на предмет: Поставка лекарственных средств,

#### У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении закупки в электронной форме №32008775453 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 17.01.2020 года.

Начальная (максимальная) цена договора – 3 807 000,00 рублей.

Заказчик – ГУП «Медицинская техника и фармация Татарстана».

Суть жалобы, по мнению заявителя, заказчиком закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации

и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

1. Выводы Комиссии относительно довода заявителя о том, что в проекте договора на поставку товара необоснованно установлен неравный размер ответственности сторон.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Целями регулирования Закона о закупке являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, при проведении данной закупки заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг Государственного унитарного предприятия "Медицинская техника и фармацевтика Татарстана" от 14.10.2019 г. (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч.1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления

неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 8 проекта договора Заказчиком установлена ответственность сторон, в частности:

8.1. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по настоящему договору Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями настоящего договора.

8.2. В случае просрочки Поставщиком срока поставки Товара, указанного в п. 5.3 настоящего договора, Поставщик за каждый день просрочки выплачивает Заказчику неустойку в размере 0,2% от стоимости недопоставленной продукции.

8.3. За не поставку товара Поставщик выплачивает единовременный штраф в размере 30% от стоимости не поставленного товара.

8.4. В случае несоответствия результатов поставки требованиям спецификации Поставщик осуществляет замену Товара в срок не позднее 10-ти (десяти) дней с момента обнаружения с выплатой неустойки в размере 0,1% от стоимости настоящего договора Заказчику.

Действующее законодательство не определяет порядок начисления неустойки по договору, заключенному в соответствии с Законом о закупках. Право определения порядка начисления неустойки по договору предоставляется заказчику при проведении процедуры закупок.

Кроме того, в законодательстве нет обязательного условия по установлению одинакового размера неустойки для обеих сторон договора, в том числе и в сфере государственных закупок.

Учитывая, что Заказчиком установлено, что стороны несут ответственность за нарушение обязательств по Договору в соответствии с законодательством Российской Федерации, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что в текущей ситуации, в рамках исполнения действующего договора сторонам необходимо руководствоваться положениями договора, а если не урегулировано, то нормами Гражданского кодекса РФ (в частности ст.395 ГК РФ).

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 333 Гражданского Кодекса РФ если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении.

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя является необоснованным.

2) Относительно довода заявителя о том, что заказчиком установлены требования по оплате товара несоответствующие действующему законодательству.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам,

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);

8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;

10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;

11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;

12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;

13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 3.2 проекта договора заказчиком установлено, что оплата производится с расчетного счета Заказчика в течение срока действия договора.

В соответствии с пунктом 5.3 проекта договора поставщик производит поставку Товара с момента заключения договора в полном объеме до 10 марта 2020 года.

Согласно пункту 12.1 проекта договора настоящий договор вступает в силу с момента его подписания и действует до 31.12.2020 г.

Согласно доводам заявителя, указанный заказчиком срок оплаты в течение 9,5 месяцев с момента поставки товара является неразумным, нарушает права и законные интересы участников закупки.

Комиссией Татарстанского УФАС России было установлено, что в соответствии с извещением закупка №32008775453 проводилась на общих основаниях, в документации о проведении закупки не установлены ограничения в отношении участников закупки.

В соответствии с ч.5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Согласно пп. а пункта 4 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 (далее – Постановление) закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки: участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, Комиссией установлено, что ввиду того, что заказчиком в извещении о проведении закупки, а также в документации к закупке не установлено ограничений к участникам закупки, то такая закупка проводится в соответствии с пп. а п.4 Постановления, то есть на общих основаниях.

В соответствии с п. 14(3) Постановления при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом "а" пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Таким образом, исходя из анализа указанных норм, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что в случае если победителем вышеуказанной закупки будет являться субъект малого и среднего предпринимательства, заказчик обязан оплатить поставленный товар в срок, установленный п. 14(3) Постановления, а именно в течение 15 рабочих дней с момента подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

На основании изложенного, Комиссия решила признать довод обоснованным. Выдать заказчику предписание на внесение изменений в проект контракта при направлении его победителю закупки, в части изменения сроков оплаты товара, в соответствии с положениями Постановления, а также данного решения Комиссии, в случае если победитель закупки будет являться субъектом малого и среднего предпринимательства. Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункта 14(3) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352.

Кроме того, Комиссия Татарстанского УФАС России указывает заказчику, на необходимость учёта данного решения при дальнейшей работе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

Признать жалобу ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (вх. №597/ж от 23.01.2020г.) на действия заказчика ГУП «Медицинская техника и фармация Татарстана» при проведении закупки №32008775453 на предмет: Поставка лекарственных средств, обоснованной частично, по второму доводу.

Признать заказчика нарушившим требования части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункта 14(3) Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352.

Выдать заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм действующего законодательства.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

