

признании жалобы
обоснованной

ООО «Комфортъе»

ГП НО «НОФ»

ООО «ЭТП ГПБ»

РЕШЕНИЕ

№0 5 2 / 0 1 / 1 8 . 1 - 2 2 4 2 / 2

11 ноября 2020 года
Новгород

город Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Нижегородской области в составе:

- заместителя председателя комиссии

- <...>

- <...>

-

- <...>

- члена комиссии

при участии:

<...>

- представителя ООО «Комфортъе» (доверенность),

<...>

- представителя ГП НО «НОФ» (доверенность),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Комфортъе» (далее также — ООО «Комфортъе», заявитель) на действия Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» (далее также — ГП НО «НОФ», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку медицинских изделий (закупка расположена в информационнотелекоммуникационной сети «Интернет» <https://zakupki.gov.ru/>, номер закупки 32009587159) (далее — аукцион),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Комфортъе» на действия ГП НО «НОФ» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только

субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку медицинских изделий (закупка расположена в информационнотелекоммуникационной сети «Интернет» <https://zakupki.gov.ru/>, номер закупки 32009587159) (далее — аукцион).

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях ГП НО «НОФ» при организации и проведении аукциона.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ООО «Комфортъе» в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 02.11.2020 на 15:30 (уведомление о принятии жалобы к рассмотрению от 28.10.2020 №ОШ/17408/20).

02.11.2020 в ходе рассмотрения дела Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в материалах дела отсутствуют документы необходимые для всестороннего и объективного рассмотрения дела.

В связи с этим Комиссия Нижегородского УФАС России определением от 03.11.2020 (исх №ЛШ/17896/20) отложила рассмотрение дела на более поздний срок и истребовала у заказчика недостающие документы.

Дело по существу рассмотрено 11.11.2020 посредством видеоконференцсвязи. Стороны уведомлены надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, о чем имеется документальное подтверждение в материалах настоящего дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы в совокупности, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на

обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;

- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации

о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Комфортъе» обладает правом на обжалование действий закупочной комиссии.

Заявитель жалобы считает, что место и условия поставки товара, отраженные в пункте 9 закупочной документации, ограничивают возможное число участников закупки, что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Заказчик возражает против доводов жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия по делу №0 5 2 / 0 1 / 1 8 „ 1 изучив представленные материалы, выслушав доводы представителей сторон, в соответствии со статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

1. 16.10.2020 09:32 организатором торгов на сайте единой информационной системы и на сайте оператора электронной площадки <https://etpgpb.ru> размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку медицинских изделий (номер извещения 32009587159, и документация о закупке.

Заказчиком закупки выступило ГП НО «НОФ».

Закупка осуществляется в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Согласно части 1 статьи 2 Закон о закупках, заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими

правила закупки (далее - Положения о закупке).

В силу 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.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления не измеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 3.3.1 Положения о закупке ГП НО «НОФ» предусмотрено, что аукционная документация должна содержать сведения, предусмотренные пунктом 1.8.2 Положения, в котором, в свою очередь, продублированы требования пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Место и условия поставки товара изложены в пункте 9 закупочной документации:

	<p>Место и условия поставки товара, выполнения работы, оказания услуги</p>	
--	---	--

9		<p>Поставщик обязуется поставить Продукцию своим транспортом на склад Покупателя, расположенный по адресу: <...></p> <p>По требованию Покупателя, указанному в заявке, Поставщик обязуется поставить Продукцию своим транспортом на склад любого лечебно-профилактического учреждения г. Нижнего Новгорода и Нижегородской области.</p>
---	--	---

Заявитель утверждает, что рассматриваемый в рамках настоящего дела аукцион является многолотовой закупкой - заказчиком выделено 83 лота, среди которых представлена потребность в медицинских изделиях, применяемых в различных направлениях медицинскими учреждениями разного профиля (офтальмология, рентгенология, общая хирургия, ортопедия и т.д.).

По мнению заявителя, в отсутствии информации о местонахождении медицинских учреждений, у участника закупки отсутствует возможность рассчитать транспортные издержки, связанные с выполнением заключаемого в рамках аукциона договора.

В ходе рассмотрения дела представитель заказчика пояснил, что вышеуказанное требование документации обусловлено спецификой деятельности организаций, подведомственных Министерству здравоохранения Нижегородской области. Кроме того, по мнению заказчика, указанный способ доставки реализуется в целях сокращения временных логистических затрат.

Из пояснений ГП НО «НОФ» (вх.№27925-ЭП/20 от 11.11.2020) следует, что расположение медицинских учреждений не ограничивается г. Нижний Новгородом.

По информации ГП НО «НОФ» в рамках заключаемого договора предполагается поставка лекарств в 150 медицинских учреждений, расположенных, в том числе в таких населенных пунктах как: г. Володарск, сел. Вад, г. Балахна, с. Большое Болдино, п.г.т. Бутурлино, п.г.т. Варнавино, п.г.т. Воротынец, р.п. Воскрсенское, г. Выкса, с. Гагино, г. Красные Баки, п.г.т. Дальнее Константиново, п.г.т. Тоншаево, п.г.т. Тонкино, п.г.т. Шаранга, г. Шахунья, Заволжье, г. Павло и тп.

Оценив в совокупности все представленные в материалы дела документы Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему выводу.

Отсутствие в закупочной документации указания на местоположения медицинских учреждений, в которые в рамках заключаемого контракта планируется осуществление поставок лекарственных препаратов, ограничивает возможное число участников аукциона поскольку на этапе подачи заявок у участника отсутствует возможность определить возможные предпринимательские риски, а также рассчитать транспортные издержки, что в свою очередь может негативно повлиять на исполнение контракта.

По мнению комиссии Нижегородского УФАС России, в отсутствие вышеуказанной информации в пункте 9 закупочной документации, оценить транспортные издержки могут только потенциальные поставщики, осуществляющие в настоящее время или ранее осуществлявшие поставку аналогичных товаров заказчику, либо хозяйствующие субъекты, регулярно работающие на рынке соответствующих товаров в Нижегородской области и имеющие представление о количестве, профиле, местах расположения всех лечебно-профилактических учреждений на указанной территории.

Таким образом, отсутствие информации о местонахождении медицинских учреждений ограничивает число участников аукцион что противоречит требованиям части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов, изложенных в жалобе ООО «Комфортъе».

При решении вопроса об устранении ограничения конкуренции Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику предписания об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Комфортъе» на действия ГП НО «НОФ» при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку медицинских изделий (закупка расположена в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» <https://zakupki.gov.ru/>, номер закупки 32009587159) (далее — аукцион), обоснованной.

2. Выдать ГП НО «НОФ» предписание о внесении изменений в закупочную документацию (номер извещения 32009587159) с учетом доводов, изложенных в решении.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

