

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения
Чита

г.

объявлена 21 марта 2018 года,

решение в полном объеме

изготовлено 26 марта 2018 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления

Члены Комиссии:

главные специалисты – эксперты отдела контроля закупок, ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок,

В присутствии:

представителя индивидуального предпринимателя (доверенность от 19.03.2018),

представителя ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (доверенность от 20.03.2018),

представителя ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (доверенность от 02.02.2018),

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя на действия ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (извещение 31806215451), в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

12.03.2018 в Забайкальское УФАС России поступила жалоба от индивидуального предпринимателя в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на действия заказчика – ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (извещение 31806215451)

В соответствии с жалобой нарушения выразились в следующем.

По мнению заявителя, запрос цен, объявленный заказчиком не соответствует требованиям действующего законодательства и подлежит отмене по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 13 извещения и пункта 4.1.7 документации о закупке путем запроса цен **заказчик вправе отказаться от проведения запроса цен в любое время до дня подписания договора.**

Пунктом 8 Раздела V Положения о закупке товаров, работ, услуг Утвержденного Министерством здравоохранения Забайкальского края 31.03.2014 года (далее - «Положение о закупках») и размещенного заказчиком в Единой Информационной системе (далее - «ЕИС») в извещении о закупке указываются сведения о праве заказчика отказаться от проведения процедуры закупки.

Согласно пункту 35 раздела VI Победителем запроса цен признается участник закупки, соответствующий требованиям указанными в извещении о проведении запроса цен и предложивший самую низкую цену.

Результаты рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе цен оформляются протоколом, который подписывается всеми членами комиссии, представителем заказчика и размещается в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания такого протокола.

Разделом VII Положения о закупках заказчиком установлен порядок заключения и исполнения договора. Пунктом 84 указанного раздела установлено, что договор с победителем, либо иным лицом с которым соответствии с Положением о закупке заключается такой договор должен быть заключен заказчиком не позднее 15 дней со дня подписания итогового протокола (аналогичное требование установлено пунктом 1.8 извещения о проведении закупки).

Таким образом извещение о проведении запроса цен содержит обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки заключить договор. С другой стороны - право Заказчика не заключать договор с победителем Закупки установлено извещением о проведении запроса цен, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Согласно части 1 статьи 8 Гражданского Кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры.

По результатам обжалуемой закупки определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица,

выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Извещение о проведении Закупки, содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, можно сделать вывод что, опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно требование, указанное заказчиком в извещении о проведении запроса цен в части отказа **от проведения запроса цен в любое время до дня подписания договора, противоречит действующему законодательству.** Аналогичная позиция закреплена позицией ФАС России (Решение Московского УФАС от 18.04.2016 № 1-00-665/77-16)

2. Пунктом 1.4. Извещения о проведении запроса цен заказчиком установлено что в извещении о проведении запроса цен может содержаться указание на товарные знаки, указанное условие так же противоречит условиям Положения о закупках, т.к. указанного права Положение о закупках не содержит.
3. В Приложении № 1 проект договора «Техническое задание» содержит характеристики поставляемого товара, вместо предложенного участником закупки в заявке товара.
4. В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. При проведении данной закупки надлежащим образом не установлены требования техническим характеристикам товара, т. к. документация содержит сведения, допускающие двусмысленное толкование в части вышеуказанных требований к товару, а именно в Техническом задании (часть II документации):
 - в пункте 4 требуется денто-модель ЧВН-32К, т.е. комплект поставки должен быть 32 модельных зуба, однако в технических характеристиках требуется комплект из **не менее** 32 модельных зуба;
 - в пункте 5 требуется комплект из 32 модельных зубов, однако в технических характеристиках требуется комплект из **не менее** 32 модельных зуба, с комплектом поставки модельного зуба **не менее** 32 шт.;
 - в пункте 11 требуется денто-модель ЧВН-24, т.е. комплект поставки должен быть 24 модельных зуба, однако в технических характеристиках требуется комплект из **не менее** 24 модельных зубов;
 - в пункте 15 требуется денто-модель ЧВН-28, т.е. комплект поставки должен

быть 28 модельных зуба, однако в технических характеристиках требуется комплект из **не менее** 28 модельных зубов;

Данные положения вводят в заблуждение участников закупки и противоречат требованиям Положения и Федерального закона № 223-ФЗ и не позволяют подать заявку, т.к. не понятно, какой все-таки товар требуется заказчику.

5. Согласно пункта 2 Положения и пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Однако в нарушение данных норм в пунктах 4,5,9, 11,15 Техническом задании (часть II документации характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара одного производителя - ПО «Зарница».

6. Следует отметить следующие нарушения в Положении о закупках товаров работ, услуг (далее - «Положение»):

6.1. Положение не содержит надлежащего утверждения, а именно ссылки, на документ которым утверждено Положение о закупках (№ и дату приказа либо распоряжения).

6.2. Согласно письму Министерства экономического развития РФ от 3 февраля 2017 г. N Д28и-386 "О разъяснении отдельных норм 223-ФЗ» 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. В положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами (часть 2 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ).

В соответствии с указанным выше письмом порядок закупки у единственно поставщика (подрядчика, исполнителя) должен учитывать положения законодательства Российской Федерации и представлять собой последовательность действий заказчика и поставщика при заключении договора, в том числе размещение заказчиком извещения о такой закупке (при необходимости), случаи в которых заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), направление заказчиком проекта договора поставщику, сроки подписания договора заказчиком и поставщиком, внесение заказчиком информации о договоре в реестр договоров (при необходимости), а также иные действия обеспечивающие заключение заказчиком и поставщиком договора.

В нарушение части 2 статьи 2 Федерального закона № 223-ФЗ Положение по закупкам заказчика не содержит порядка закупки у единственного поставщика, а именно последовательность действий заказчика и поставщика при заключении договора, в том числе размещение заказчиком извещения о такие закупки (при необходимости).

6.3 По мнению заявителя к разным критериям (Квалификация участника закупки, качество товара, работ, услуг) отнесены одинаковые показатели, что дает право

заказчику на установление в документациях закупки порядка оценки, по итогам которой наивысший балл получает конкретный поставщик (исполнитель, подрядчик). Т.е. Положение содержит коррупционную составляющую, что нарушает часть 1 статьи 1 Федерального закона № 223-ФЗ.

Согласно пунктам 2, 4 пункта 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения доступа к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Заявитель просит рассмотреть жалобу по существу, приостановить процедуру закупки, выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений, выдать обязательное для исполнения предписание о приведении Положения о закупках в соответствии с требованиями законодательства.

Заказчик не согласен с доводами жалобы пояснил, что действовал в соответствии с действующим законодательством, положением о закупках ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России, а так же конкурсной документацией, просят отказать ИП Гладышевой Ю.В. в удовлетворении заявленных требований.

Рассмотрев представленные документы, заслушав объяснение заявителя, заказчика, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что положения [части 1](#) настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с [Федеральным законом](#) от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг 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). 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.

В соответствии с Законом о закупках, закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России», утвержденным 31.03.2014 заместителем Министра здравоохранения РФ Фарраховым А.З. (далее - Положение о закупках), которое в том числе, предусматривает порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Положение о закупках размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Разделом 3 Положения о закупках предусмотрен способ закупки путем запроса цен в электронной форме.

06.03.2018 ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение и конкурсная документация

о закупке путем проведения запроса цен в электронной форме №52-2018-ЗЦ от 06 марта 2018 года на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе цен № 215230 от 13.03.2018 ООО комиссия рассмотрела единственную заявку ООО «Зарница», поданную на участие в запросе цен и приняла решение о соответствии данной заявке требованиям документации.

1. Заказчики при проведении закупок по Федеральному закону 223-ФЗ должны руководствоваться гражданским законодательством, которое также регулирует проведение торгов (конкурсов и аукционов).

В соответствии с пунктом 4 статьи 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено в законе или в **извещении** о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В пункте 13 извещения и пункта 4.1.7 документации о закупке запроса цен заказчик вправе отказаться от проведения запроса цен в любое время до дня подписания договора.

2. Заказчики, работающие по Закону №223-ФЗ, имеют право указывать в документации о закупке конкретный товарный знак, модель, место производства продукции, конкретного производителя. Такое право возникает у Заказчика исходя из следующих положений Закона №223-ФЗ: п.1 ч.10 ст.4 («в документации о закупке

должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: 1) установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика»); п.3 ч.1 ст.3 (при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 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).

3. Комиссией Забайкальского края установлено, что приложение № 1 к проекту договора № 52/2018/ЗЦ «Техническое задание» заполнено в соответствии с частью II документации о закупке «Техническое задание».

4. Комиссией Забайкальского края установлено, что в техническом задании к документации о закупке и в техническом задании в приложении к договору установлены одинаковые технические характеристики к денто-модели верхней и нижней челюстей для лечения кариеса ЧВН-32К.

5. Федеральный закон 223 предусматривает указание в документации конкретных характеристик поставляемого товара.

Данная закупка проводится среди поставщиков товара, а не производителей, в данном случае установленные документацией требования в равной степени относятся ко всем участникам закупки, следовательно, ограничение конкуренции среди участников закупки отсутствует.

Описание заказчиком объекта закупки с помощью характеристик, которые соответствуют показателям товара одного производителя не ограничивает конкуренции, так как законом не предусмотрено ограничений по включению в документацию требований к товару, являющихся значимыми для заказчика, не предусмотрена обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к товару.

6. Положение о закупке, как главный распорядительный документ, должно быть утверждено руководящим органом.

П. 6 ч. 3 ст. 2 Закона о закупках 223-ФЗ установлено, что положение о закупке бюджетного учреждения утверждается органом, осуществляющим функции и полномочия учредителя бюджетного учреждения.

Комиссией Забайкальского края установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России утверждено 31.03.2014 заместителем Министра здравоохранения

Федеральным законом 223 не предусмотрено что Положение о закупках должно содержать ссылки, на документ которым утверждено Положение о закупках.

В разделе 6 Положения о закупке «Порядок проведения процедур закупки» в статье 30 «Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) указан

порядок закупки у единственного поставщика.

Довод заявителя, что к разным критериям (квалификация участника закупки, качество товара, работ, услуг) отнесены одинаковые показатели, что дает право заказчику на установление в документациях закупки порядка оценки, по итогам которой наивысший балл получает конкретный поставщик (исполнитель, подрядчик) не нашел своего подтверждения в ходе заседания Комиссии Забайкальского УФАС России.

Таким образом, комиссией Забайкальского УФАС России не выявлено нарушений Заказчиком Положения о закупках, закупочной документации и требований Закона о закупках в ходе организации и проведения запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (извещение 31806215451)

На основании изложенного, руководствуясь частями 14, 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя (ИНН 753707228084) на действия ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (ИНН 7536010483), при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов и учебного оборудования для нужд стоматологического факультета ФГБОУ ВО ЧГМА Минздрава России (извещение 31806215451) необоснованной.

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

Председатель Комиссии

Члены комиссии