

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19542/2022

о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.01.2022

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии,

".....",

членов Комиссии:

".....",

".....",

в отсутствие ".....", представителей "....." извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 30.12.2022 № НП/66989/22,

рассмотрев жалобы "....." (далее — Заявитель) на действия "....." (далее — Заказчик) при проведении закупок у единственного поставщика на право заключения договоров по приобретению программного обеспечения АРМ Врача и программного обеспечения DICOM Архива (PACS) (закупочные процедуры №№ 2498289, 2498274) (далее — Закупки) (далее — Жалобы),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

Рассмотрение жалоб проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>. Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалоб посредством видеоконференцсвязи от Заявителя и Заказчика, которым направлялось уведомление о принятии жалоб к рассмотрению, в Управление не поступало.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанные лица надлежащим образом извещены о дате, времени и способе рассмотрения жалоб заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалоб в отсутствие представителя Заявителя и Заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалоб, нарушения со стороны Заказчика выразились в неправомерном выборе способа проведения закупок у единственного поставщика, что не соответствует пунктам 60.1.1 и 60.1.30 Положения о закупке Заказчика.

Кроме того, одна из жалоб Заявителя содержит довод о том, что Заказчик искусственно раздробил закупку по извещению № 2498289, для достижения цели закупки у единственного поставщика без установленных ограничений и закупки товара с конкретным товарным знаком, что не соответствует пунктам 7.1 и 7.3 Положения о закупке Заказчика, поскольку в соответствии с Положением о закупке Заказчика установлен запрет на дробление закупок.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Согласно письменным возражениям Заказчика, Заказчик запланировал и сформировал извещение по данным закупкам с соблюдением требований Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Московской области, утвержденного распоряжением комитета по конкурентной политике Московской области от 25.11.2022 № 29-01-08-38/22 (далее - Положение о закупке). Кроме того, Заказчик в своих возражениях указывает, что выбрав способ закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) руководствовался пунктом 60.1.39 Положения о закупке и разместил закупочные процедуры с указанием источника финансирования 2023 года.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

По существу первого довода жалоб, согласно которому Заявитель указывает, что Заказчик незаконно создал условия для проведения закупки у единственного поставщика, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 1 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).

В силу части 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.

Следовательно, заказчики обязаны осуществлять закупочную деятельность в строгом соответствии с действующим законодательством и положением о закупке.

20.12.2022 с использованием подсистемы Электронный магазин ЕАСУЗ Заказчиком были размещены извещения № 2498274 и № 2498289 о проведении закупок у единственного поставщика. Форма Закупок — закупка у единственного поставщика.

На дату объявления закупок, в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru Заказчиком от 12.12.2022 размещено Положение о закупке.

Согласно статье 3.6 Закона о закупках, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Порядок осуществления закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) установлен разделом 60 Положения о закупке.

Согласно пункту 60.1. Положения о закупке, закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется Заказчиком в том числе, в случае, если:

60.1.1. Осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Заказчика на сумму, не превышающую 300 тыс. рублей, а в случае, если годовая выручка Заказчика за предыдущий финансовый год составляет более чем 5 млрд. рублей, - на сумму, не превышающую 500 тыс. рублей. При этом годовой объем закупок, которые Заказчик вправе осуществить на основании настоящего подпункта, не должен превышать 10 процентов от общего годового объема закупок в текущем году.

60.1.39. Осуществляется закупка товаров, работ, услуг в 2023 году с использованием подсистемы Электронный магазин ЕАСУЗ на сумму, не превышающую два миллиона рублей. При этом годовой объем закупок, которые Заказчик вправе осуществить на основании настоящего подпункта, не должен превышать 25 процентов от общего годового объема закупок в текущем году.

Комиссия отмечает, что в рассматриваемом случае, начальная максимальная цена контракта по закупке № 2498274 составляет - 1 915 000,00 рублей, начальная максимальная цена контракта по закупке № 2498289 составляет - 900 000,00 рублей, что определенно выше, чем сумма 300 тысяч рублей, установленная пунктом 6.1.1. Положения о закупке.

Вместе с тем, как было указано Комиссией ранее, закупки были опубликованы Заказчиком в 2022 году на сайте электронного магазина с использованием подсистемы Электронный магазин ЕАСУЗ, что не соответствует пункту 60.1.39 Положения о закупке, поскольку для осуществления закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в соответствии с пунктом 60.1.39 Положения о закупке, такие закупки должны быть размещены в 2023 году.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В связи с изложенным, Комиссия отмечает, что осуществление закупки начинается с размещения и публикации на сайте извещения об осуществлении закупки, а не

размещения закупки с указанием источника финансирования 2023 года. Таким образом, доводы Заказчика о том, что данные закупочные процедуры были объявлены в соответствии с пунктом 60.1.39 Положения о закупке с указанием источника финансирования 2023 года, отклоняются Комиссией как не состоятельные, поскольку указанный пункт Положения о закупке применим для осуществления закупок только в 2023 году.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы Заявителя в указанной части, поскольку действия Заказчика не соответствуют пунктам 6.1.1. и 60.1.39 Положения о закупке и закупка на данных условиях должна быть осуществлена конкурентным способом.

В свою очередь, Заказчик на заседание Комиссии не явился, доказательств, опровергающих доводы Заявителя не представил, а направил лишь письменные возражения, в которых также указал, что закупки 22.12.2022 отменены, однако отмена закупок осуществлена после поступления жалоб, в связи с чем отсутствовали основания не рассматривать жалобы по существу.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что предписание об устранении допущенных нарушений Заказчику не выдается, поскольку закупки отмены, а Заявитель не может принять участие в отмененных закупках, а равно Комиссией не установлено фактов нарушения прав и законных интересов лиц.

По существу второго довода жалобы, согласно которому, Заявитель указывает, что Заказчик искусственно раздробил закупку по извещению № 2498289 для достижения цели закупки у единственного поставщика, Комиссия отмечает следующее.

Разделом 7 Положения о закупке установлен запрет на дробление закупок.

В соответствии с пунктом 7.1. Положения о закупке, под дроблением закупок понимается умышленное уменьшение объема отдельной закупки, начальной (максимальной) цены договора при условии, что Заказчику потребность в таких товарах (работах, услугах) на плановый период заранее известна и не существует препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести одну процедуру для закупки всего объема требуемых товаров (работ, услуг).

Комиссия Управления проанализировав Положение о закупке Заказчика, отмечает, что Заявителем не приведено объективных доказательств, свидетельствующих о том, что не существует препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести одну процедуру для закупки всего объема требуемых товаров.

Согласно пункту 7.3. Положения о закупке запрещается дробить закупки с целью снижения начальной (максимальной) цены договора для получения возможности осуществления закупок путем проведения запроса предложений в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В свою очередь, Комиссия отмечает, поскольку Заявителем не представлено документальных подтверждений, однозначно указывающих на то, что Заказчиком

умышленно уменьшен объем отдельной закупки, а также, что не существует препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести одну процедуру для закупки всего объема требуемых товаров (работ, услуг) и, что цель снижения начальной (максимальной) цены договора связана с получением возможности осуществления закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы носит предположительный характер.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил пояснений, каким образом его права и законные интересы объективно нарушаются указанными действиями Заказчика.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия Управления приходит к выводу о недоказанности со стороны Заявителя наличия в действиях Заказчика ограничения конкуренции.

В связи с чем, указанный довод жалобы признается необоснованным.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы "....." (ИНН: ".....", ОГРНИП: ".....") на действия "....." (ИНН: ".....", ОГРН: ".....") при проведении Закупок частично обоснованными.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пунктов 6.1.1 и 60.1.39 Положения о закупке.
3. Обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.