Р Е Ш Е Н И Е

по жалобе № 042/07/3-223/2020

«28» февраля 2020 г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждении порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <…>;

<…>;

<…>;

Члены комиссии <…>;

<…>,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ВИАЛ» и материалы жалобы № 042/07/3-223/2020,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (далее – ООО «ТД «ВИАЛ», Заявитель) (вх. № 907э от 19.02.2020 г.) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Новокузнецкая городская клиническая больница № 1» (далее – ГАУЗ КО НГКБ № 1, Заказчик) при организации и проведении аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru, 03.02.2020 г. под № 32008833319 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, установив в проекте договора отличающиеся размеры ответственности сторон в части взыскания неустойки, штрафов, размер которых рассчитывается не от стоимости нарушенного обязательства, а от стоимости всего договора, нарушает баланс интересов Заказчик нарушает принцип равноправия Закона о закупках.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 20.02.2020 г. № 05/1503

рассмотрение жалобы № 042/07/3-223/2020 было назначено на 28.02.2020 года в 13 часов 30 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса: ООО «ТД «Виал», ГАУЗ КО НГКБ № 1 и оператору электронной площадки.

26.02.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ГАУЗ КО НГКБ № 1 (вх. № 1061э). Согласно пояснениям ГАУЗ КО НГКБ № 1 установление в проекте договора размеров ответственности сторон в части взыскания неустойки не противоречит Закону о закупках, при этом обеспечивает гарантии Заказчику.

ГАУЗ КО НГКБ № 1 было заявлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей Заказчика.

Ходатайство ГАУЗ КО НГКБ № 1 удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России.

В связи с тем, что ООО «ТД «Виал» было надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения жалобы № 042/07/3-223/2020, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителя Заявителя.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-223/2020, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг ГАУЗ КО НГКБ № 1, утвержденным наблюдательным советом 06.12.2019 г. (далее – Положение), которое разработано 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).

Порядок проведения открытого аукциона в электронной форме регулируется разделом 4 главы III Положения.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

03.02.2020 утверждена документация об открытом аукционе в электронной форме на поставку лекарственных препаратов (далее – Документация).

В пунктах проекта договора на поставку товаров № 035-223/ОМС/ОЗ, являющегося неотъемлемой частью Документации установлено:

7.1. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по настоящему Договору, Стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

7.2. За нарушение сроков поставки Товара заказчик вправе требовать с Поставщика уплаты неустойки (пени) в размере 0,1 % от стоимости Договора за каждый день нарушения исполнения обязательств по настоящему Договору.

7.3. За поставку Товара ненадлежащего качества Поставщик выплачивает Заказчику штраф в размере 10% от стоимости некачественного Товара.

7.4. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного настоящим Договором, Поставщик вправе потребовать уплату неустойки. Неустойка начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного настоящим Договором, начиная со дня, следующего после дня истечения, установленного настоящим Договором срока исполнения обязательства. Размер неустойки составляет одну трехсотую, действующую на день уплаты неустойки ключевой ставки Центрального Банка Российской Федерации от суммы неисполненного обязательства, но не более 1 (одного) % от цены настоящего Договора.

Заказчик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине Поставщика.

03.02.2020 г. ГАУЗ КО НГКБ № 1 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов, включающая в себя извещение, Документацию с проектом договора.

Дата начала срока подачи заявок 03.02.2020 (МСК+4).

Дата и время окончания подачи заявок 19.02.2020 в 10:00 (МСК+4).

Дата подведения итогов 25.02.2020 (МСК+4).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок, на участие в аукционе поданы две заявки.

Проанализировав Положение, проект договора и пояснения, предоставленные ГАУЗ КО НГКБ № 1, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности доводов ООО «ТД «Виал» на основании следующего:

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупок должен исходить из целей своевременного и полного удовлетворения потребностей своих нужд.

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).

Согласно 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением

закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Согласно части 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

На основании части 1 статьи 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Согласно части 1 статьи 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Закон о закупках не содержит обязательные требования к договорам, заключаемым Заказчиком по результатам закупки, в том числе к установлению суммы неустойки в заключаемом договоре на поставку товаров.

В то же время штрафные санкции, включая уплату неустойки, в определенных случаях прописываются в договорах, что обеспечивает некие гарантии заказчику.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик не вправе произвольно использовать лишь некоторые принципы Закона о закупках, а обязан руководствоваться совокупностью принципов, указанных в Законе:

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.

Требования, установленные пунктом 7.2 проекта договора (за нарушение сроков поставки Товара заказчик вправе требовать с Поставщика уплаты неустойки (пени) в размере 0,1 % от стоимости Договора за каждый день нарушения исполнения обязательств по настоящему Договору) являются едиными и распространяются равно на всех участников закупок, поэтому доводы Заявителя о нарушении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки,

являются необоснованными.

Кроме того, в данной закупке приняли участия два хозяйствующих субъекта, что свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

Таким образом, установление в проекте договора отличающихся размеров ответственности сторон в части взыскания неустойки не противоречит Закону о закупках, при этом обеспечивает гарантии Заказчику.

Ссылка Заявителя на постановление Арбитражного суда Московского округа от 24.09.2019 г. по делу № А40-293757/2018 не имеет правового значения для рассмотрения данной жалобы, так как указанный судебный имеет отличные обстоятельства по делу.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «ТД «ВИАЛ» на действия заказчика ГАУЗ КО НГКБ № 1 при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку лекарственных препаратов (извещение № 32008833319) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии: <…>

Члены Комиссии: <…>
<…>

<…>
<…>

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