

РЕШЕНИЕ

по делу № 013/07/3-92/2022

г. Саранск

Резолютивная часть решения оглашена «25» февраля 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено «2» марта 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

председатель Комиссии: <...> – врио руководителя Мордовского УФАС России,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

<...> – антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

при участии посредством видеоконференцсвязи:

представителей Общества с ограниченной ответственностью «Морской ординар» (далее – ООО «Морской ординар», Заявитель) – <...> (доверенность от 01.02.2022 б/н), <...> (доверенность от 18.01.2022 б/н),

представителя Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (далее – ГУП РМ «Фармация», Заказчик) – <...> (доверенность от 28.05.2021 № 36),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции», Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Морской ординар» (вх. №851 от 15.02.2022 г.) на действия Заказчика – Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (далее – ГУП РМ «Фармация») при проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211120864 по закупке медицинских изделий (извещение №32211120864 на сайте <https://zakupki.gov.ru>, извещение №32211120864 на сайте <https://torgi223.ru/>).

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ООО «Морской ординар» (вх. №851 от 15.02.2022 г.) на действия Заказчика – Государственного унитарного предприятия Республики Мордовия «Фармация» (далее – ГУП РМ «Фармация») при

проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211120864 по закупке медицинских изделий (извещение №32211120864 на сайте <https://zakupki.gov.ru>, извещение №32211120864 на сайте <https://torgi223.ru/>).

Информация о поступлении жалобы на действия Организатора торгов размещена на официальном сайте Мордовского УФАС России в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.mordovia.fas.gov.ru.

Сторонам по делу направлено уведомление от 16.02.2022 №453 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В соответствии с уведомлением, рассмотрение жалобы назначено на 15 часов 15 минут 24 февраля 2022 года.

Согласно части 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы.

В связи с необходимостью получения дополнительных документов Мордовским УФАС России принято решение о переносе срока рассмотрения жалобы по делу № 013/07/3-92/2022 на 25 февраля 2022 года на 12 часов 00 минут.

Как следует из жалобы Заявителя, ГУП РМ «Фармация» на сайте <https://zakupki.gov.ru> размещено извещение №32211120864 о проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме (далее – ПЗЦП) по закупке медицинских изделий. В соответствии с п. 6.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация» конкурентная закупка товаров, работ, услуг начальная (максимальная) цена договора (цена лота) которая превышает 10 000 000, 00 (десять миллионов) рублей, в том числе НДС, осуществляется Заказчиком путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона. По мнению Заявителя, указанная закупка проводится с нарушением положений о закупке.

Пунктом 6.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация» установлено, что публичный запрос ценовых предложений проводится с целью обеспечить срочные, неотложные нужды Заказчика. Заказчик не представил обоснование срочности и неотложности проведения закупки посредством публичного запроса ценовых предложений. Кроме того, запрещено описание объекта под единственным производителем.

В ответ на доводы, изложенные в жалобе ООО «Морской ординар» (вх. №851 от 15.02.2022 г.), Заказчик представил письменные пояснения (вх. №1013 от 18.02.2022, вх. №1272 от 25.02.2022), с доводами жалобы не согласен.

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 или 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 Законом 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.

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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Таким образом, статья 18.1 Закона о защите конкуренции не подлежит применению только в отношении жалоб, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Жалобы на торги, проводимые по иным основаниям, подлежат рассмотрению по статье 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных данной 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.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. Таким образом, комиссия антимонопольного органа не вправе подменять заявителя и рассматривать оспариваемые действия заказчика на предмет иных нарушений, не указанных заявителем.

Часть 2 статьи 1 Закона о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг

Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация» (далее – Положение о закупке) в действующей редакции утверждено Приказом и.о. генерального директора ГУП РМ «Фармация» от 30 сентября 2021 г. №341 и размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru/> 01.10.2021.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регламентируется Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд ГУП РМ «Фармация».

10.02.2022 Заказчиком на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211120864 (далее – Извещение).

Предмет закупки: Закупка медицинских изделий.

Дата начала срока подачи заявок: 10.02.2022.

Дата и время окончания подачи заявок: 16.02.2022 в 11:00.

Дата подведения итогов: 16.02.2022.

В соответствии с 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Из анализа приведенных норм следует, что 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности.

Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 3.2. статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно пункту 5.1 раздела 5 Положения о закупках закупки могут быть конкурентными и неконкурентными.

В соответствии с пунктом 5.3 раздела 5 Положения о закупках неконкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) публичный запрос ценовых предложений (публичный запрос ценовых

предложений в электронной форме);

2) закупка у единственного поставщика (пункт 5.3 раздела 5 Положения о закупках).

Выбор способа неконкурентной закупки осуществляется Заказчиком самостоятельно. Случаи закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) определяются настоящим Положением. Публичный запрос ценовых предложений проводятся с целью обеспечить срочные, неотложные нужды заказчика (пункт 6.3 раздела 6 Положения о закупках).

Согласно пункту 6.1 раздела 6 Положения о Закупках конкурентная закупка товаров, работ, услуг начальная (максимальная) цена договора (цена лота) которых превышает 10 000 000,00 (десять миллионов) рублей, в том числе НДС, осуществляется Заказчиком путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона.

Следовательно, указанный пункт Положения о закупках Заказчику необходимо применять при выборе способа проведения конкурентной закупки из перечня, установленного подпунктами 1-5 пункта 5.2 Положения о закупках.

В рассматриваемом случае Заказчиком выбран неконкурентный способ закупки, предусмотренный пунктом 6.3 Положения о закупках. Требования пункта 6.1 Положения о закупках не распространяется на данный вид закупки.

Таким образом, довод Заявителя о нарушении пункта 6.1 Положения о закупках является необоснованным.

2. Заказчиком определен способ проведения закупки – публичный запрос ценовых предложений.

Публичный запрос ценовых предложений – открытая неконкурентная процедура закупки (подпункт 22.1.1 пункта 22.1 раздела 22 Положения о закупках).

Из Положения следует, что Публичный запрос ценовых предложений проводится с целью обеспечить срочные, неотложные нужды заказчика (пункт 6.3 раздела 6 Положения о закупках).

Согласно письменным пояснениям Заказчика (вх. №1272 от 25.02.2022) предмет обжалуемой закупки не может потребляться непосредственно Заказчиком и закупается для осуществления предпринимательской деятельности.

В своих письменных пояснениях (вх. №1272 от 25.02.2022) Заказчик также указывает, что оспариваемая закупка осуществляется в целях осуществления предпринимательской деятельности.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии указал, что закупаемые медицинские изделия не планируется реализовывать через собственные аптечные сети, контракты, предусматривающие поставку Заказчиком указанных медицинских изделий в срочном порядке, не заключались.

При таких обстоятельствах, Комиссия Мордовского УФАС России приходит к выводу, что данная закупка не направлена на обеспечение срочных и неотложных

нужд Заказчика, так как ведение Заказчиком предпринимательской деятельности является его постоянной хозяйственной деятельностью, осуществляемой в целях получения прибыли, следовательно, Заказчиком неверно выбран способ осуществления закупки путем проведения публичного запроса ценовых предложений в электронной форме.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик неверно выбрал способ осуществления закупки, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 6.3 раздела 6 Положения о закупках.

В связи с чем, довод Заявителя о нарушении пункта 6.3 раздела 6 Положения о закупках является обоснованным.

3. Согласно доводу Заявителя, Заказчик установил в документации о закупке требования к поставляемому товару, соответствующие продукции единственного производителя.

Так как законодателем установлены различные требования к конкурентным и неконкурентным видам закупок, то выбор заказчиком способа закупки может повлиять на условия ее проведения, требования к описанию предмета закупки и, следовательно, может привести к сужению круга потенциальных участников закупки.

В данном случае Комиссия установила, что Заказчик неверно определил способ закупки, выбрав публичный запрос ценовых предложений, и описал объект закупки согласно требованиям не соответствующим надлежащему способу определения поставщика, предусмотренному Положением о закупке.

Однако, рассматриваемый довод нельзя считать обоснованным, так как описанное нарушение не могло повлиять на результат закупки в связи с допущенным нарушением на более ранней стадии.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В данном случае Комиссией усматривается необходимость выдачи предписания.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Морской ординар» (вх. №851 от 15.02.2022 г.) обоснованной.
2. Признать действия Заказчика – ГУП РМ «Фармация» при проведении публичного запроса ценовых предложений в электронной форме №32211120864 по закупке медицинских изделий, выразившиеся в неверном определении способа закупки, нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 6.3 раздела 6 Положения о закупках.
3. Выдать Заказчику – ГУП РМ «Фармация» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Мордовского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

Примечание. Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.