

Решение по делу № 05-6/1-15-2013

31 января 2013 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель:

Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Михеев А.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области: ***,

- Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница»: ***,

- в отсутствие надлежаще извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы представителя ООО «ПротексФарм»,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498 (далее – Административный регламент), п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу ООО «ПротексФарм» и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

установила:

В Тверское УФАС России 24.01.2013 поступила жалоба ООО «ПротексФарм» (далее – Общество), полагающего, что заказчиком, уполномоченным органом при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств фармакотерапевтического действия для нужд ГБУЗ «ОКБ» (извещение от 18.01.2013 № 0136200003613000149) нарушены требования Закона в части установления требований к товарам, ограничивающих количество участников размещения заказа., путем включения в состав одного лота лекарственных средств, относящихся к разным фармако-терапевтическим группам. Кроме того, по мнению Общества, заказчик установил условия и размер штрафных санкций за нарушение условий договора с нарушением требований части 11 статьи 9 Закона

Уполномоченный орган считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, пояснив, что условия и размер штрафных санкций за нарушение условий договора полностью соответствуют требованиям статьи 9 Закона. Также, по мнению уполномоченного органа, объединение в один лот лекарственных средств, относящихся к различным фармако-терапевтическим группам, не противоречит требованиям действующего законодательства о размещении заказов.

Представитель Заказчика считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, поддержав доводы уполномоченного органа.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

18.01.2013 уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0136200003613000149 на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств фармакотерапевтического действия для нужд ГБУЗ «ОКБ» и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет **1 999 825,98 рублей**. Согласно извещению открытый аукцион в электронной форме проводится на сайте оператора электронной площадки www.sberbank-ast.ru.

1. Согласно части 2.2 статьи 10 Закона в случае, если предметом торгов, запроса котировок является поставка лекарственных средств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) различные лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что

начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями.

До настоящего времени Правительством Российской Федерации не принят предусмотренный частью 2.2 статьи 10 Закона нормативный правовой акт, определяющий вышеуказанное предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

В этой связи доводы Общества о том, что заказчик, уполномоченный орган в отсутствие установленного Правительством Российской Федерации предельного значения начальной (максимальной) цены контракта, принятие которого предусмотрено частью 2.2 статьи 10 Закона, должны включать в один лот лекарственное средство только одного международного непатентованного наименования, Комиссия Тверского УФАС России считает несостоятельными, поскольку из буквального содержания вышеуказанной нормы следует обратное – заказчик, уполномоченный орган, при соблюдении других ограничений, предусмотренных Законом, вправе включать в один лот лекарственные средства с различным МНН вне зависимости от значения начальной (максимальной) цены контракта.

2. Пунктом 6 проекта государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, установлены следующие санкции к Поставщику за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств:

«6.2. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору Поставщик уплачивает Заказчику неустойку (штраф и пени) в следующих размерах:

6.2.1. в случае неисполнения обязательства по доставке товара своими силами, средствами и за свой счет Поставщик возмещает Заказчику расходы по доставке товара в полном объеме;

6.2.2. за недопоставку товара Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей в отношении каждого наименования товара, указанного в заявке Заказчика за каждый день просрочки;

6.2.3. в случае поставки некачественного товара Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей;

6.2.4. за нарушение срока замены товара ненадлежащего качества, Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 5% от цены договора.

6.2.5. в случае поставки товара без товарно-сопроводительных документов, указанных, в п.4.1. настоящего договора Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей в отношении каждого наименования Товара;

6.2.6. в случае невыполнения Поставщиком обязанности уведомить Заказчика о

дате и времени поставки товара в установленный п. 2.4 настоящего договора срок, Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей;

6.2.7. В случае непредоставления Поставщиком Заказчику в течение 3-х дней со дня поставки товара Заказчику экземпляра отгрузочных документов, Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 10 000 (десяти тысяч) руб. в отношении каждой поставки.

6.2.8. В случае непредоставления Поставщиком Заказчику в течение 3-х календарных дней, отчета о ходе выполнения поставок Товара по форме установленной Заказчиком, в соответствии с п.2.7. настоящего договора Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 100 000 (сто тысяч) руб. в отношении каждого требования Заказчика.

6.3. В случае просрочки оплаты Заказчиком, поставленного Товара сверх срока настоящего договора, Заказчик уплачивает Поставщику неустойку в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации за каждый день просрочки от суммы неисполненного обязательства».

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона.

Согласно части 5 статьи 34 Закона к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. Под гражданско-правовым договором бюджетного учреждения на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях Закона понимается договор, заключаемый от имени бюджетного учреждения.

В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) и иными федеральными законами с учетом положений Закона.

В соответствии с частью 10 статьи 9 Закона в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

В соответствии с частью 11 статьи 9 Закона в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после

дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Таким образом, данной нормой установлен порядок начисления неустойки и определен лишь минимальный размер неустойки.

Согласно пунктам 1 и 4 статьи 421 ГК РФ юридические лица свободны в заключении договора, условия которого определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Таким образом, установление заказчиком, уполномоченным органом вышеуказанных санкций за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств не противоречит указанным выше положениям Закона.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,
Комиссия Тверского УФАС России

решила:

Признать жалобу ООО «ПротексФарм» необоснованной.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.В. Посохова, А.А. Михеев, Я.А. Шибанов