

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»

№111-18.1/2016

01 декабря 2016 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии – Сапунов Д.Н. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России,

Члены комиссии:

Гритчин И.Н. - начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России

Лазебный А. Ю. – ведущий специалист эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Рассмотрев жалобу ООО «Мамонт Фарм» на действия организатора закупки №31604310514 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ГУП СК «Ставропольфармация», руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 и статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «Мамонт Фарм» на действия организатора закупки №31604310514 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ГУП СК «Ставропольфармация».

Заявитель указывает на нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно на установление в закупочной документации требований ограничивающих круг потенциальных участников закупки.

2. Исследовав материалы настоящей жалобы, а так же доводы сторон, проведя расследование в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Ставропольского УФАС России установила следующее.

ГУП СК «Ставропольфармация», осуществляя свою закупочную деятельность в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", разместило в единой информационной системе (далее - ЕИС) извещение о закупке лекарственных

препаратов для обеспечения льготных категорий населения в форме запроса котировок, извещение №31604310514.

На участие в указанной процедуре была подана 1 (одна) заявка, зарегистрированная в Журнале заявок на участие в торгах под номером №288 от «18» ноября 2016г. в 08 ч. 30 мин. от АО «НПК «Катрен». Поскольку в процедуре закупки подана только 1 заявка, соответствующая требованиям документации о проведении запроса котировок, комиссией по закупкам принято решение признать запрос котировок несостоявшимся и заключить договор с единственным участником запроса котировок. По результатам процедуры закупки составлен Протокол №31604310514-01 вскрытия конвертов, рассмотрения, оценки котировочных заявок и подведения итогов от 21.11.2016г.

Согласно, представленных документов, во исполнение требования уведомления Ставропольского УФАС России о поступлении жалобы и приостановлении торгов, процедура закупки приостановлена.

Исследовав материалы настоящей жалобы, а так же закупочную документацию рассматриваемой процедуры, Комиссией Ставропольского УФАС России установлено следующее.

Согласно доводов жалобы ООО «Мамонт Фарм», при проведении запроса котировок по извещению №31604310514, заказчиком были допущены нарушения норм статьи 33 и статьи 72 Федерального закона от 5 апреля 2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Ставропольское УФАС России исследовав данные доводы, а так же исследовав документацию проводимой закупки, установила следующее.

ГУП СК «Ставропольфармация», в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", было размещено в единой информационной системе (далее - ЕИС) извещение о закупке лекарственных препаратов для обеспечения льготных категорий населения в форме запроса котировок, извещение №31604310514.

Рассматриваемая закупочная процедура проводилась в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», следовательно в данном случае, действия заказчика не могут быть рассмотрены на предмет нарушения норм Федерального закона от 5 апреля 2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при проведении закупочной процедуры.

В то же время Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с Приложением №1 к закупочной документации, заказчик указывает на необходимость поставки препарата «Беродуал».

Нормами Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не установлен запрет на указание в закупочной документации конкретного наименования, либо товарного знака продукции, как и не установлена обязанность заказчика на указание

возможности поставки аналога закупаемой продукции.

Проанализировав Положение о закупках ГУП СК «Ставропольфармация», требований указанных выше так же не установлено, следовательно, заказчик был вправе установить требование о поставке конкретного препарата «Беродуал» без указания возможности поставки аналога закупаемой продукции.

Пунктом 2 статьи 72 Федерального закона от 5 апреля 2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлены условия, при которых заказчик вправе применить процедуру запроса котировок.

Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что пунктом 3 статьи 3 Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлено, что 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.

Проанализировав Положение о закупках ГУП СК «Ставропольфармация» установлено, что нормами Положения так же не установлены стоимостные критерии осуществления закупки путем запроса предложений.

На основании изложенного Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что в действиях организатора закупки №31604310514 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ГУП СК «Ставропольфармация» нарушений порядка организации и проведения торгов не установлено.

3. Комиссия Ставропольского УФАС России проанализировав положение о закупках ГУП СК «Ставропольфармация» установила следующее.

Пунктом 4.1.1 установлено, что запрос котировок является открытой конкурентной процедурой закупки, не является какой-либо формой торгов и не попадают под регулирование статей 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же не является публичной офертой, ее проведение не регулируется статей 447 – 449 части 1 ГК РФ. Данная процедура также не является публичным конкурсом и не регулируется статей 1057 - 1061 части 2 ГК РФ, что не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем запроса котировок или иным его участником.

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

Таким образом, нормы статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» прямо указывают на полномочия антимонопольного органа по рассмотрению действий организатора торгов при проведении запроса

котировок на предмет соответствия нормам Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что установление в Положении о закупках ГУП СК «Ставропольфармация» пункта 4.1.1 в части определяющей, что запрос котировок не попадают под регулирование статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», является незаконным и не подлежит применению при осуществлении закупочной деятельности предприятия.

4. Исследовав положение о закупках ГУП СК «Ставропольфармация», Комиссия Ставропольского УФАС России установила следующее:

В пункте 1.11.2 Положения о закупках ГУП СК «Ставропольфармация» указано, что договор с победителем аукциона (единственным участником) заключается Заказчиком в следующем порядке:

- в проект договора, прилагаемый к извещению о проведении запроса котировок и документации о проведении запроса котировок, включается цена, предложенная победителем запроса котировок (единственным участником) в заявке на участие в запросе котировок.

- заказчик в течение пяти дней со дня подписания протокола вскрытия конвертов и рассмотрения заявок передает победителю запроса котировок (единственному участнику) оформленный, подписанный и скрепленный печатью договор.

- победитель запроса котировок (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения договора подписывает договор, скрепляет его печатью (за исключением физического лица) и возвращает Заказчику.

Из положений статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

Согласно части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» - обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О

защите конкуренции» предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Федеральном законе от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федеральном законе от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», лишает обращение с жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Разрабатываемое участником закупки положение о закупках товаров, работ, услуг не должно вступать в противоречие с Федеральным законом от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» в соответствующей части, а, напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав. Данное требование подтверждается пунктом 12 обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16 марта 2016 года.

Указанные обстоятельства могут привести к ущемлению прав участников закупки, не согласных с действиями заказчика, и исключает возможность антимонопольного органа совершить действия по восстановлению прав участников закупки, нарушенных при незаконных действиях заказчика.

На основании изложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о внесении изменений в Положение о закупках ГУП СК «Ставропольфармация», в части установление 10-тидневного моратория на заключение договора, с момента опубликования итогов закупки на сайте zakupki.gov.ru.

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установлено, что 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 изложенного, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мамонт Фарм» на действия организатора закупки №31604310514 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ГУП СК «Ставропольфармация» - необоснованной.

2. Выдать заказчику ГУП СК «Ставропольфармация» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений норм действующего законодательства, а именно:

- внести изменения в Положение о закупках ГУП СК «Ставропольфармация», а именно исключить из пункта 4.1.1 фразу, о том, что запрос котировок не попадают под регулирование статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

- в положении о закупках товаров, работ, услуг ГУП СК «Ставропольфармация» изменить срок, до истечения которого договор не может быть заключен, не менее установленного частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» срока.

- установить срок исполнения предписания 2 месяца с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

- ГУП СК «Ставропольфармация» об исполнении предписания сообщить в течение трех дней с момента исполнения.

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