

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.fas.uln.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

24.01.2014 г.

Дело № 10513/03-2014

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе: <....> рассмотрев дело № 10513/03-2014, возбужденное по жалобе закрытого акционерного общества «Р-Фарм» (далее – ЗАО «Р-Фарм», заявитель) на действия заказчика - Государственного учреждения здравоохранения Ульяновская областная клиническая больница (уполномоченный орган – Департамент государственных закупок Министерства экономики и планирования Ульяновской области) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168200002413007503 на поставку лекарственного препарата – Ритуксимаб (начальная (максимальная) цена контракта – 972 954,50 руб., дата проведения аукциона – 20.01.2014 г.) по признакам нарушения Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), в соответствии с частью 1 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 г. № 498,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 377 от 20.01.2014 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ЗАО «Р-Фарм» на действия заказчика при проведении вышеуказанного открытого аукциона, перенаправленная из ФАС России.

Содержание жалобы составляет указание на следующее.

Согласно условиям документации об аукционе в случае несвоевременного или неполного выделения финансовых средств заказчик не обязан возмещать поставщику убытки, уплачивать пени и штрафы, связанные с этими обстоятельствами.

В соответствии с п. 6.3. проекта контракта за нарушения сроков поставки товара поставщик уплачивает заказчику неустойку в размере 1 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ. При этом в разъяснениях положений документации об аукционе указанный размер неустойки подлежит расчету по следующей форме: $8,25\% \times \text{сумма контракта} \times \text{количество дней просрочки}$.

Указанные положения документации об аукционе нарушают положения Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 г. № 1063 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Срок оплаты товара, являющийся обязательным условием документации об аукционе, в документации об аукционе № 0168200002413007503 и проекте контракта не установлен, что является нарушением требования ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Также по мнению заявителя жалобы, при рассмотрении жалобы, следует учитывать, что размещая заказ 28.12.2013 г. заказчик заведомо понимали, что аукцион будет проведен, контракт заключен после вступления в силу Закона о контрактной системе, который предусматривает императивные положения, определяющие ответственность сторон контракта, условия определения порядка и сроков оплаты товара, которые не были соблюдены при разработке документации об аукционе.

На заседании Комиссии 23.01.2014 г. представитель ЗАО «Р-Фарм» поддержала доводы, изложенные в жалобе.

Представитель заказчика на заседании Комиссии 23.01.2014 г. с доводами, изложенными в жалобе, не согласилась, представила письменные возражения (вх. № 491 от 23.01.2014 г.) содержащие указание, в том числе, на следующее.

Законом о размещении заказов определен минимальный размер неустойки. При этом заказчик при разработке документации об аукционе принял решение установить условие об ответственности поставщика за нарушение сроков поставки товара в размере 1 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ РФ от суммы договора за каждый день просрочки, что не противоречит нормам закона о размещении заказа.

В разъяснениях к документации об аукционе была указана формула расчета неустойки, $8,25\% \times \text{сумму контракта} \times \text{количество дней просрочки товара}$. Обжалуемый аукцион был размещен в пределах срока действия Закона о размещении заказов, соответственно при заключении контракта должен применяться Закон о размещении заказов. В проекте контракта было указано, что срок и порядок оплаты осуществляется за безналичный расчет по фактически поставленному товару, по мере поступления денежных средств из ТФОМС Ульяновской области до 31.12.2014 г.

Представитель уполномоченного органа на заседании Комиссии 23.01.2014 г. с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, представил письменные возражения (вх. № 490 от 23.01.2014 г.) содержащие указание, в том числе, на следующее.

В соответствии с совместным письмом Министерства экономического развития РФ № 29401-ЕЕ/Д28н от 27.12.2013 г. и Федеральной антимонопольной службы № АД/53811/13 от 30.12.2013 г., размещение заказов, извещения об установлении

которых размещены на официальном сайте до 1 января 2014 года, осуществляется в соответствии с Законом о размещении заказов, в том числе при заключении контрактов.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 10:30 24.01.2014 г., для документального анализа материалов по делу.

После перерыва дополнительных документов и сведений представлено не было.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено.

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru 28.12.2013 г. было опубликовано извещение и аукционная документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168200002413007503 на поставку лекарственного препарата – Ритуксимаб (начальная (максимальная) цена контракта – 972 954,50 руб., дата проведения аукциона – 20.01.2014 г.).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок № 0168200002413007503-1 от 17.01.2014 г. на участие в указанном открытом аукционе в электронной форме до окончания срока подачи заявок (17.01.2014 г.) было подано 5 заявок. Пять заявок были допущены к участию в открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме от 20.01.2014 г. в аукционе участвовало 3 участника размещения заказа. Ценовые предложения поступили от следующих участников размещения заказа: под номерами 6607720 ЗАО «Мединторг» (803 289,63 руб.), 6607844 ЗАО «Р-Фарм» (808 154,40 руб.), 6605994 ООО «Система» (856 802,10 руб.).

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона № 0168200002413007503-3 от 23.01.2014 г. вторая часть заявки участника размещения заказа под номером № 6607720 была признана соответствующей требованиям аукционной документации. Победителем в открытом аукционе в электронной форме было признано ЗАО «Мединторг» (803 289,63 руб.).

Рассмотрев представленные материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. 01.01.2014 г. вступил в силу Федеральный закон от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). При этом согласно п. 1 ст. 113 Закона о контрактной системе Закон о размещении заказов утрачивает силу.

Частью 1 статьи 112 Закона о контрактной системе установлено, что указанный Федеральный закон применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе или на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу указанного Федерального закона. К отношениям, возникшим

до дня вступления в силу Закона о контрактной системе, он применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после дня его вступления в силу, если иное не предусмотрено статьей 112 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, размещение заказов, извещения об осуществлении которых размещены на Официальном сайте либо приглашения принять участие в которых направлены до 1 января 2014 года, осуществляется в соответствии с Законом о размещении заказов, в том числе при заключении контрактов по итогам торгов.

Учитывая, что извещение и документация по открытому аукциону в электронной форме № 0168200002413007503 были размещены на официальном сайте 28.12.2013 г. (до 01.01.2014 г.) заключение контракта должно происходить в соответствии с нормами Закона о размещении заказов.

Таким образом, доводы заявителя жалобы о заключении контракта после вступления в силу Закона о контрактной системе, а также ссылка на Постановление Правительства РФ от 25.11.2013 г. № 1063 являются несостоятельными.

2. В соответствии с ч. 10 ст. 9 Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Согласно ч. 11 ст. 9 Закона о размещении заказов 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. Размер ставки устанавливается указанием Банка России на определенный период и публикуются на официальном сайте (<http://www.cbr.ru>). При этом на текущий момент ставка рефинансирования составляет 8,25% годовых.

В пп. 6.3 п. 6 Раздела 3 «Проект контракта» аукционной документации указано, что за нарушение сроков поставки Поставщик уплачивает Заказчику неустойку в размере 1 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ РФ от суммы договора за каждый день просрочки.

Учитывая, что Законом о размещении заказов определен только минимальный размер неустойки (штрафа, пеней) в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, следовательно, в действиях заказчика отсутствует нарушение Закона о размещении заказов.

Таким образом, жалоба ЗАО «Р-Фарм» в указанной части является необоснованной.

3. Довод ЗАО «Р-Фарм» о том, что в аукционной документации не установлен срок

оплаты товара, не может быть признан состоятельным Комиссией Ульяновского УФАС России, поскольку в пп. 5.3 п. 5 раздела 3 «Проект контракта» указано, что срок и порядок оплаты будет осуществляться по безналичному расчету за фактически поставленный товар, по мере поступления денежных средств из ТФОМС Ульяновской области до 31 декабря 2014 года.

Ссылка заявителя жалобы на отсутствие конкретного срока оплаты по контракту не может быть признано нарушением Закона, поскольку законодательством о размещении заказов не установлены нормы, указывающие на обязательность наличия определенного вида срока оплаты в контракте. Заказчиком данное условие устанавливается самостоятельно исходя из его условий финансирования и возможностей оплаты.

Комиссия Ульяновского УФАС России считает, что условие о сроке оплаты по контракту, установленное заказчиком, относится к сфере регулирования гражданского законодательства, что не противоречит законодательству о размещении заказов.

Учитывая, что жалоба ЗАО «Р-Фарм» признана необоснованной и в действиях заказчика не установлено нарушений Закона о размещении заказов, оператору электронной торговой площадки необходимо прекратить приостановление размещения заказа № 0168200002413007503.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 112 Закона о контрактной систем, частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 г. № 498,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» необоснованной.

<....>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.