

РЕШЕНИЕ

по делу №02-09/17А о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Якутск

резолютивная часть оглашена 29 марта 2017 года

в полном объеме изготовлено 30 марта 2017 года

Комиссия Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №02-09/17А о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <***> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

Члены комиссии:

<***> – старший государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

<***> - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

рассмотрев дело №02-09/17А по признакам нарушения муниципальным унитарным предприятием «Аптеки Якутска» городского округа «город Якутск» (677005, РС(Я), г. Якутск, ул. Феликса Кона,32,1, ИНН 1435147642) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителей МУП «Аптеки Якутска» <***>, <***>.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Якутского УФАС России 23.01.2017 г. поступило обращение от гражданина, указывающее на сообщение СМИ «Мутные схемы закупок МУП «Аптеки Якутска» в интернет портале www.lsn.ru. (вх.№0015э).

В статье описано следующее.

Так, в то время как большинство граждан 31 декабря 2016 года готовили салат «Оливье» и накрывали праздничные столы, сотрудники МУП "Аптеки Якутска" (генеральный директор - Мария Готовцева) во второй половине дня занимались... заключением контрактов с четырьмя организациями, почти на 200 млн. рублей.

Из размещенных 31 декабря на сайте госзакупок сведений следует, что все контракты заключены... без проведения торгов с организациями, которые, по

мнению, руководства МУП "Аптеки Якутска", являются единственными поставщиками и кроме них, видимо, никто больше не может справиться с закупками.

Подобная логика и действия противоречат Федеральному закону "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", в силу которого при закупке товаров, работ, услуг муниципальные унитарные предприятия должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Федеральная антимонопольная служба России в своё время издала "Стандарт осуществления закупочной деятельности отдельных видов юридических лиц", в котором разъяснила, что закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, часть медицинских изделий и инструментов в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 21 июня 2012 г. №616 подлежит закупке в электронной форме (электронный аукцион).

Примечательно, что в 2015 году МУП "Аптеки Якутска" закупку лекарственных и медицинских товаров осуществляло путём аукциона или запроса котировок, однако в 2016 году, как следует из сайта госзакупок, отказалось от конкурентных процедур.

Так, согласно сведениям на сайте госзакупок, 31 декабря 2016 года с ООО "Витта компани" без проведения торгов заключен договор (закупка №31604641555) на 18 млн рублей, в то время как из опубликованного договора следует, что его цена составила 12 млн рублей. При этом поставке подлежит "товар", цена на который устанавливается... ООО "Витта компани" на условиях 100% предоплаты. Что это за товар и каковы сроки действия договора, все это осталось тайной, так как в договоре это не нашло своего отражения. Согласитесь, весьма неплохие условия договора, когда цену товара определяет поставщик!

С ЗАО "Центр внедрения "ПРОТЕК" 31 декабря 2016 года было заключено сразу два договора закупок (№31604641504, 31604641479) на 72 млн рублей на поставку лекарственных средств, изделий медицинского назначения, биологически активных добавок, косметической продукции и других продовольственных товаров.

Почему кроме ЗАО ЦВ "ПРОТЕК" больше никто не может поставлять эти товары для МУП "Аптеки Якутска", в договоре не указывается.

В обоих договорах - с ООО "Витта компани" и ЗАО ЦВ "ПРОТЕК" - дата их заключения не указана. Однако, учитывая, что извещения о их заключении размещены 31 декабря, эту дату и следует считать датой их заключения.

Комичность ситуации заключается в том, что в первой половине 31 декабря на сайте госзакупок было опубликовано новое Положение МУП "Аптеки Якутска" о закупке товаров, работ, услуг, утвержденное 30 декабря 2016 года, в силу которого прямая закупка без проведения конкурентных процедур может осуществляться только по одному договору на сумму, не превышающую 100 000 рублей.

Таким образом, сотрудники МУП "Аптеки Якутска" сначала опубликовали новое Положение, а затем сами же его и нарушили, опубликовав извещения о заключении трёх договоров без проведения торгов на 90 млн рублей.

Четвёртый договор (закупка №31604641461), опубликованный 31 декабря 2016 года на сайте госзакупок, заключен 20 декабря 2016 года с АО «Научно-производственная компания «Катрен» на поставку лекарственных средств иных и товаров, на 60 млн рублей. При этом, на сайте госзакупок сумма договора указана не 60, а 100 млн рублей. Видимо, разница в 40 млн рублей для сотрудников МУП "Аптеки Якутска" несущественна.

В отличие от предыдущих трех договоров, в этом имеется указание, что он заключен без проведения торгов в соответствии с пп.20 п.3.2 ст.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП «Аптеки Якутска» ГО «город Якутск», утвержденного 25.11.16 г. Из этого Положения следует, что прямая закупка лекарственных и иных средств без проведения конкурентных процедур может осуществляться только в случае их приобретения непосредственно у производителя данных товаров.

Однако основным видом деятельности АО «Научно-производственная компания «Катрен» является не производство, а оптовая торговля. Кроме того, из опубликованного договора следует, что закупке подлежат товары зарубежного и российского производства, производителем которых АО «Научно-производственная компания «Катрен» не является.

Таким образом, сотрудники МУП "Аптеки Якутска" вновь пошли на нарушение федерального закона о закупках, отказавшись от конкурентных процедур, не желая, в силу известных только им причин, проводить конкурс или аукцион.

Анализ уже проведенных аукционов МУП "Аптеки Якутска" показывает, что эти процедуры имеют признаки дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции.

Так, 25 декабря 2016 года в 19 часов 22 мин. на сайте госзакупок размещено извещение МУП "Аптеки Якутска" (№31604567249) о запросе предложений среди субъектов малого предпринимательства на выполнение ремонтных работ первого этажа помещения аптеки №3 по адресу Якутск, ул.П.Алексеева, 73/1. Цена контракта составила 4 200 211,99 руб.

Изюминка заключалась в том, что срок окончания подачи заявок, согласно п.14 Информационной карты, был назначен... на 10:00 26 декабря 2016 года. Таким образом, потенциальным участникам было отведено менее 15 часов (в основном, ночью) на изучение документации, локальных смет и подготовку заявки на участие в торгах. Как следствие, была подана всего одна заявка - некоего ООО «Арсылан» (учредители и руководители - Чемезова Н.Г., Олесов В.М.) с ценой 4,2 млн рублей. Оно и было признано победителем.

Создается впечатление, что мутные схемы госзакупок весьма привычны для МУП "Аптеки Якутска".

В ответ на запрос информации Якутского УФАС России №02/498 от 02.02.2017 г., МУП «Аптеки Якутска» направило информацию о том, что все вышеуказанные закупки были отменены с приложением копий приказов отмены закупок.

В результате проведенного анализа материалов, дополнительной информации и документов, представленных по запросам, иных материалов антимонопольного дела, Комиссией Якутского УФАС России установлено следующее.

Якутским УФАС России исследованы указанные в статье закупки.

1. Единственный поставщик по извещению №31604641555 - ООО «Вита компани».

- Способ размещения закупки - Закупка у единственного поставщика

Наименование закупки - поставка лекарственных препаратов (не указывается в извещении и договоре какие лекарства необходимы)

Дата размещения извещения – 31.12.2016

НЦМ – 18 млн.руб.

2. Единственный поставщик по извещениям №31604641504, 31604641479 - ЗАО «Центр внедрения «ПРОТЕК».

- Способ размещения закупки - Закупка у единственного поставщика

Наименование закупки - поставка лекарственных препаратов

Дата размещения извещения – 31.12.2016

НЦМ – 36 млн.руб.

- Способ размещения закупки - Закупка у единственного поставщика

Наименование закупки - поставка лекарственных препаратов

Дата размещения извещения – 31.12.2016

НЦМ – 36 млн.руб.

3. Единственный поставщик по извещению №31604641461 - АО «Научная-производственная компания «Катрен».

- Способ размещения закупки - Закупка у единственного поставщика

Наименование закупки - поставка лекарственных препаратов

Дата размещения извещения – 31.12.2016

НЦМ – 100 млн.руб.

При этом, контракт заключен на 200 миллионов рублей.

4. Единственный поставщик по извещению №31604567249 вследствие отсутствия других заявок определен как ООО «Арсылан».

- Способ размещения закупки - запрос предложений

Наименование закупки - ремонт аптеки

Дата размещения извещения – 25.12.2016

Дата и время окончания подачи заявок - 29.12.2016

НЦМ - 4 200 211,99 руб.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями установлены Федеральным [законом](#) от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ, Закон о закупках).

В соответствии с [пунктами 1, 2 статьи 2](#) Закона N 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

[Закон](#) N 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, **а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках** - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Положение о закупке МУП «Аптеки Якутска» разработано в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Положение регулирует отношения, связанные с осуществлением закупок Муниципального унитарного предприятия «Аптеки Якутска» городского округа «город Якутск».

Согласно Положению о закупках, п. 14. «Закупка у единственного Участника (прямые закупки)» (Положение о закупках, утвержденное директором МУП «Аптеки Якутска» М.Е.Готовцевой 20.12.2016 г.) под закупкой у единственного Участника понимается способ закупки, при котором договор заключается с конкретным поставщиком, подрядчиком, исполнителем без проведения торгов.

Прямая закупка без проведения конкурентных процедур может осуществляться в любом из следующих случаев:

Осуществляется закупка по одному договору на сумму, не превышающую 100 000 (Сто тысяч) рублей.

При осуществлении Заказчиком прямой закупки (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя) заключение договора с поставщиком, подрядчиком, исполнителем является одновременно решением о проведении закупки и не требует принятия дополнительного распорядительного документа.

Пунктом 13 Положения определено, что Заказчик не менее чем за 5 рабочих дней до дня окончания приема заявок на участие в запросе предложений

размещает извещение о проведении открытого запроса предложений (далее также - запрос предложений) и документацию о проведении запроса предложений, проект договора на официальном сайте РФ www.zakupki.gov.ru.

Установлено, что извещение по закупке №31604567249 было опубликовано 25.12.2016 г., датой окончания подачи заявок установлена дата – 29.12.2016 г., т.е. менее пяти рабочих дней.

Таким образом, вышеуказанным действием нарушен пункт 13 Положения о закупках МУП «Аптеки Якутска».

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки ([статья 3](#) Закона N 223-ФЗ).

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Часть 5 Закона о защите конкуренции, устанавливает, что положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Таким образом, осуществление закупки МУП «Аптеки Якутска» у единственного поставщика, без применения конкурентных процедур, не имея на это оснований (согласно положению), с ООО «Витта компани» (извещение №31604641555), ЗАО «Центр внедрения «ПРОТЕК» (извещение №31604641504, 31604641479); АО «Научная-производственная компания «Катрен» (извещение №31604641461), может повлечь за собой ограничение, недопущение конкуренции, создает указанным хозяйствующим субъектам преимущественные условия участия в закупках.

В рассматриваемом случае, товаром будет являться объект закупки – а именно, услуги по поставке лекарственных препаратов (и других сопутствующих товаров, реализуемых аптекой). Географическими границами товарного рынка будет выступать территория всей Российской Федерации, так как поставка может осуществляться со всей территории РФ.

Исходя из вышеизложенного, теоретически, множество хозяйствующих субъектов могли бы участвовать в рассматриваемых закупках, при условии проведения конкурентных конкурсных процедур.

Определение победителем по закупке №31604567249 ООО «Арсалан», в нарушение пункта 13 Положения, в нарушение установления сроков подачи заявок и/или опубликования извещения также может повлечь за собой ограничение, недопущение конкуренции, в связи с тем, что нарушены минимальные установленные сроки приема заявок.

Дополнительно, Комиссией установлено, что Положением о закупках МУП «Аптеки Якутска» утвержден пункт 15 «Общие положения по заключению договора», пп.1.2 которого устанавливает, что 1.2. Договор между Победителем торгов и Заказчиком должен быть подписан не ранее 5 календарных дней и не позднее 20 календарных дней с момента опубликования протокола подведения итогов.

Исходя из Положения, имеется возможность заключить договор в срок, составляющий менее 10 дней, что не соответствует положениям части 4 статьи 18.1 Федерального закона "О защите конкуренции".

Заказчик не вправе заключить договор по результатам закупочных процедур до истечения срока обжалования их результатов в антимонопольном органе.

Установление в положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции, 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".

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №02-09/17А, исходя из вышеизложенного и имеющихся материалов дела установила, что действия МУП «Аптеки Якутска» по заключению договоров с ООО «Витта компани» (извещение №31604641555), ЗАО «Центр внедрения «ПРОТЕК» (извещение №31604641504, 31604641479); АО «Научная-производственная компания «Катрен» (извещение

№31604641461), вследствие проведения закупки у единственного поставщика; проведении указанных закупок у единственных поставщиков, Определение победителем по закупке №31604567249 ООО «Арсылан», в нарушение пункта 13 Положения, являются нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

На заключение об обстоятельствах дела, МУП «Аптеки Якутска» направили следующие пояснения.

В момент утверждения действующего положения о закупках 30.12.2016 и размещения извещений об осуществлении закупок у единственного поставщика 31.12.2016 генеральный директор предприятия Готовцева М.Е. находилась в отпуске в соответствии с распоряжением о предоставлении отпуска от 21.12.2016 №884к, подписанным главой ГО «город Якутск», с 20.12.2016 по 16.01.2016 генеральным директором не подписан приказ о совершении следующих закупок:

С ООО «Витта компани» 31.12.2016 г. на сумму 18 млн.руб. № 31604641555;

С ЗАО «Центр внедрения «ПРОТЕК» 31.12.2016 г. на 72 млн.руб. (№316046415504, №31604641479);

С АО «Научно-производственная компания «Катрен» 20.12.2016 года на 60 млн.руб. №31604641461;

С ООО «Арсылан» 25.12.2016 г., на 4,2 млн.руб. №31604567249.

Юрист МУП «Аптеки Якутска» Габышева М.Д. действовала самостоятельно, без указания генерального директора Готовцевой М.Е. В соответствии с приказом предприятия от 01.11.2013 №85/1, ответственным лицом за осуществление закупок (контрактным управляющим) назначена юрист Габышева М.Д.

Приняты меры для устранения нарушения.

Рассмотрев представленные пояснения и доводы, Комиссия считает, что данные пояснения и доводы не свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых действиях (бездействии) МУП «Аптеки Якутска» нарушения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции

В связи с тем, что на данный момент, закупки были отменены, договора не подписаны, Комиссия не выдает предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА

1. Признать МУП «Аптеки Якутска» нарушившим ч.1 ст.17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135 – ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Передать материалы дела должностному лицу Якутского УФАС России для решения вопроса о привлечении МУП «Аптеки Якутска» к административной ответственности в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Решение комиссии антимонопольного органа могут быть также обжалованы в

коллегиальный орган федерального антимонопольного органа в течение одного месяца со дня принятия решения.