

02 февраля 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия № 1 Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

Валитова М.А. – заместителя председателя комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Кудряшова Г.А. – члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Очиловой З.Ш. – члена комиссии, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Патокиной Н. Н. – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями, —

при участии:

от Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация»: Т.Н.Н. (по доверенности от 28.01.16), Л.О.В. (по доверенности от 28.01.16),

от ООО «ФАРМОПТТОРГ»: С.Д.В. (по доверенности от 01.05.15),

после перерыва, объявленного 29 января 2016 года, рассмотрела 02 февраля 2016 года в заседании комиссии жалобу общества с ограниченной ответственностью «ФАРМОПТТОРГ» (ИНН 7719867444) на действия Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» при проведении закупки товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121), —

и установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «ФАРМОПТТОРГ» (далее – заявитель, ООО «ФАРМОПТТОРГ») на действия Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» (далее – ГП НО «НОФ», предприятие, заказчик) при проведении закупки товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121) (далее – закупка).

При обращении в Управление ООО «ФАРМОПТТОРГ» сообщило, что заказчик не имел правовых оснований применять к обжалуемой закупке процедуру закупки у единственного источника.

Заявитель считает, что начальная стоимость спорной закупки превышает сумму, установленную Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация», утвержденного приказом генерального директора ГП НО «НОФ» от 17.12.2015 №126 (далее - Положение), для такого рода закупок.

ООО «ФАРМОПТТОРГ» полагает, что закупка также не предусматривает исчерпывающего перечня оснований применения заказчиком процедуры закупки у единственного поставщика, поименованных в пункте 6.18 Положения, и должна проводиться заказчиком на конкурентной основе.

В устном выступлении на заседании комиссии представитель заявителя полностью поддержал доводы жалобы ООО «ФАРМОПТТОРГ» и добавил, что подпункты 6.18.20 и 6.18.21 пункта 6.18 Положения необходимо рассматривать в совокупности, и товар, предлагаемый к поставке ООО «Мир детства» (поставщик, определенный по итогам закупки), не обладает уникальностью либо исключительностью.

Заявитель в жалобе просит антимонопольный орган «признать закупку незаконной и применить последствия выявленных нарушений в рамках полномочий».

26.01.16 жалоба заявителя Нижегородским УФАС России принята к рассмотрению; заседание комиссии антимонопольного органа назначено на 29.01.16. В заседании комиссии объявлялся перерыв до 02.02.16 17 часов 00 минут.

На процедуру рассмотрения жалобы прибыли представители ООО «ФАРМОПТТОРГ» и Государственного предприятия Нижегородской области

«Нижегородская областная фармация», которым заместитель председателя комиссии разъяснил, что лица, участвующие в рассмотрении жалобы, имеют право знакомиться с имеющимися материалами, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения жалобы вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В возражениях на жалобу заявителя ГП НО «НОФ» сообщило, что проводило закупку товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121), руководствуясь подпунктом 6.18.20 пункта 6.18 Положения, в связи с чем считает доводы жалобы ООО «ФАРМОПТТОРГ» необоснованными и просит в удовлетворении жалобы отказать.

Заслушав доклад члена комиссии, выступления явившихся представителей, исследовав имеющиеся доказательства и проверив действия ГП НО «НОФ» при проведении открытого запроса предложений, комиссия приходит к следующему.

Статьей 18.1 Федерального закона №135-ФЗ установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, в соответствии с которым антимонопольный орган, в частности, рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – закон 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 (пункт 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ).

Таким образом, антимонопольный орган наделен правом рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоб, в том числе на действия организатора торгов и выдачи соответствующих решений и предписаний. Рассмотрение таких жалоб осуществляется антимонопольным органом в порядке реализации полномочий, предоставленных ему Законом о защите конкуренции.

Установлено, что ГП НО «НОФ» 19.01.2016 опубликовало извещение о проведении закупки товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121).

В единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд заказчик разместил документацию о закупке №31-ЕП от 19.01.2016 у единственного поставщика

(исполнителя, подрядчика) (далее – документация), которая содержит следующие сведения: предмет – поставка товара для детей, количество товара согласовывается при поставке каждой партии, начальная (максимальная) цена договора (цена лота) – 50000000 руб., сроки поставки товара – 14.01.2015 – 31.12.2018. Также документация содержит информацию о единственном поставщике с которым заключается договор, им согласно документации является ООО «Мир детства» (ИНН 7729007416).

ООО «ФАРМОПТТОРГ» в жалобе не согласилось с решением заказчика провести закупку товаров для детей №ЕП-31 неконкурентным способом. Оценивая приведённые заявителем доводы в жалобе, комиссия антимонопольного органа исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В пункте 6.18 Положения ГП НО «НОФ» установлены случаи, на основании которых заказчик вправе применять процедуру закупки у единственного источника. Одним из таких случаев является закупка товаров, работ, услуг у производителя продукции (п.п. 6.18.20 Положения).

ГП НО «НОФ» в рамках спорной процедуры произвело закупку продукции у единственного источника - ООО «Мир детства», которое является производителем товаров для детей, данный статус ООО «Мир детства» заявитель не оспаривает.

Таким образом, при выборе способа (единственный источник) проведения закупки товаров для детей №ЕП-31 (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121) у заказчика имелись основания, предусмотренные Положением, для проведения анализируемой закупки у единственного источника, что свидетельствует об отсутствии нарушения со стороны ГП НО «НОФ» при выборе неконкурентного способа закупки.

Довод заявителя о том, что подпункты 6.18.20 и 6.18.21 пункта 6.18 Положения необходимо рассматривать в совокупности антимонопольный орган считает несостоятельным, так как разграничение названных подпунктов возможно на усмотрение заказчика и не является нарушением норм действующего законодательства, а также ограничением конкуренции.

С учётом изложенных обстоятельств комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о необоснованности жалобы ООО «ФАРМОПТТОРГ» на действия Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» при проведении закупки товаров для детей №ЕП-31 у

единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121).

Антимонопольный орган при рассмотрении жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не ограничен доводами, указанными в жалобе участника закупки, и проверяет торги в полном объеме, в связи с чем могут быть установлены иные нарушения законодательства Российской Федерации, допущенные организатором торгов, оператором электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссией при организации и проведении торгов, при выявлении которых комиссия антимонопольного органа обязана принять решение с учетом всех установленных нарушений, в том числе нарушений Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Согласно части 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

Кроме того, в силу части 16 статьи 4 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе определить конкретную закупку, сведения о которой не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе, или перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе.

Таким образом, положениями Закона о закупках определен исчерпывающий перечень случаев, при которых информация о закупке, в частности протоколы, составляемые в ходе закупки, не размещаются или могут не размещаться в единой информационной системе.

Вместе с тем согласно подпунктам 33, 34, 35 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 №908 (далее – Положение о размещении информации), для размещения на официальном сайте протоколов, составленных в ходе закупки, представитель заказчика в закрытой части

официального сайта выбирает форму протокола из имеющихся на официальном сайте форм протоколов или корректирует имеющуюся на официальном сайте форму протокола в соответствии с положением о закупке и (или) размещает электронный вид протокола. Протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном на официальном сайте. Протоколы, составленные в ходе закупки, размещаются также в графическом виде.

Закупка товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121), проводимая ГП НО «НОФ», не подпадает под исключения, установленные частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках, следовательно, информацию о закупке, к которой относятся протоколы, составляемые в ходе закупки, заказчик обязан разместить в единой информационной системе, в силу приведенных выше правоположений.

Управлением установлено и подтверждено Актом осмотра Интернет-сайта, что при формировании информации в единой информационной системе ГП НО «НОФ» не разместило ни одного протокола, составленного в ходе закупки, чем нарушило положения части 5 статьи 4 Закона о закупках, а также подпункты 33, 35 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 №908.

В документации на странице 4 имеется заголовок «ПРОТОКОЛ» и содержится следующая информация: *«в соответствии с порядком, установленным Положением... глава 4, пункт 26, при закупке товаров, работ, услуг у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) составление протокола по результатам такой закупки не предусмотрено».*

Таким образом, указание заказчика на то, что составление протокола по результатам закупки у единственного источника не предусмотрено, прямо противоречит нормам Закона о закупках и Положению о размещении информации.

Довод заявителя о том, что протокол размещен на официальном сайте, в виде информации на странице 4 документации, Управление считает необоснованным, так как согласно подпункту 34 Положения о размещении информации протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном на официальном сайте.

Согласно подпункту 2.3.3 пункта 2.3 главы 2 Положения в единой информационной системе (ЕИС) и (или) на официальном сайте заказчика - www.nofnp.ru также подлежат размещению, в частности, протоколы, составляемые в ходе проведения закупок.

В связи с отсутствием в протоколе информации, предусмотренной нормативными правовыми актами, и прямым указанием заказчика на то, что составление протокола по результатам закупки у единственного источника не предусмотрено, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в единой информационной системе протоколов, составленных по итогам

анализируемой закупки, что свидетельствует о нарушении ГП НО «НОФ» части 5 статьи 4 Закона о закупках, пунктов 33, 35 Положения о размещении информации, подпункта 2.3.3 пункта 2.3 главы 2 Положения.

Кроме поименованного выше нарушения комиссией Нижегородского УФАС России установлено нарушение, связанное со сроками заключения по итогам закупок договора, установленными в пунктах 29.2, 29.3, 29.4 главы 5 Положении Предприятия.

Из положений статьи 1 Закона о закупках 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 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона 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 Закона 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 Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом 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.

Положением ГП НО «НОФ» установлено:

29.2. Срок передачи проекта договора от заказчика участнику, с которым заключается договор не должен превышать 5 рабочих дней со дня размещения в ЕИС и (или) на официальном сайте заказчика соответствующего протокола (за исключением п. 29.4.5. настоящего Положения)

29.3. Срок подписания договора победителем, участником, с которым заключается договор и передачи его заказчику не должен превышать 3 рабочих дня (за исключением п. 29.4.5. настоящего Положения)

29.4. Регламентированные сроки заключения договоров:

29.4.3. При проведении запроса предложений - договор может быть заключен не ранее чем через пять рабочих дней и не позднее чем через двадцать рабочих дней со дня размещения в ЕИС и (или) на сайте Заказчика www.nofnp.ru протокола о результатах запроса предложений, если иное не указано в извещении о закупке.

29.4.4. При проведении запроса котировок - договор может быть заключен не ранее чем через пять рабочих дней и не позднее чем через двадцать рабочих дней со дня размещения в ЕИС и (или) на сайте Заказчика www.nofnp.ru протокола о результатах запроса котировок, если иное не указано в извещении о закупке.

29.4.5. При проведении запроса цен в электронном виде (в т.ч. сводный запрос цен в электронной форме) – Победитель должен заполнить проект договора, подписать его и передать в 2-х экземплярах Заказчику в течении 5 рабочих дней со дня размещения в ЕИС и (или) на сайте Заказчика www.nofnp.ru протокола о результатах запроса цен, если иное не указано в извещении о закупке.

29.4.6. При проведении предквалификационного отбора - договор может быть заключен не ранее чем через пять рабочих дней и не позднее чем через двадцать рабочих дней со дня размещения в ЕИС и (или) на сайте Заказчика www.nofnp.ru протокола о результатах предквалификационного отбора, если иное не указано в извещении о закупке.

29.4.7. При проведении запроса технико-коммерческих предложений - договор может быть заключен не ранее чем через пять рабочих дней и не позднее чем через двадцать рабочих дней со дня размещения в ЕИС и (или) на сайте Заказчика www.nofnp.ru протокола о результатах запроса котировок, если иное не указано в извещении о закупке.

Таким образом, согласно Положению Предприятия при проведении запроса предложений, запроса котировок, предквалификационного отбора, запроса технико-коммерческих предложений - договор может быть заключен не ранее чем

через пять рабочих дней, то есть возможность заключения договора ранее, чем 10 дней со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Положением предусмотрена, однако это противоречит Закону о защите конкуренции.

Учитывая правовую позицию, отраженную в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.16 по делу № А60-28335/2014, комиссией Нижегородского УФАС принято решение о выдаче Государственному предприятию Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» обязательного для исполнения предписания о внесении в срок до 01 марта 2016 года изменений в пункты 29.2, 29.3, 29.4 главы 5 Положения с учётом выводов, содержащихся в решении комиссии антимонопольного органа по данному делу.

Кроме того, Государственному предприятию Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» необходимо внести в срок до 01 марта 2016 года изменения в пункт 26.1 главы 4 Положения в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 26.1 главы 4 Положения извещение и документация о закупке у единственного источника должны быть размещены в ЕИС и (или) на официальном сайте заказчика в течение 3 рабочих дней с момента заключения договора.

Следовательно, Положение предусматривает заключение договора с единственным источником до размещения в единой информационной системе и (или) на официальном сайте заказчика информации о закупке.

Управлением установлено, что типовый договор поставки №П-2/01.16-4, заключенный ГП НО «НОФ» с ООО «Мир детства», датирован 14 января 2016 года. При этом извещение о закупке товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121) размещено в единой информационной системе 19 января 2016 года (что подтверждается Актом осмотра Интернет-сайта), то есть на 4 дня позднее заключения вышеназванного договора.

Установленный в Положении и выраженный в практике ГП НО «НОФ» порядок заключения договора с единственным источником и размещения в единой информационной системе информации о таком способе закупки противоречит основным принципам Закона о закупках и отдельным положениям Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Статья 4 Закона о закупках регламентирует информационное обеспечение закупки, наполняя тем самым содержание такого указанного в п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона

о закупках принципа положения закупки товаров, работ, услуг, как информационная открытость закупки.

Как указывалось выше, статьей 4 Закона о закупках предусмотрен обязательный для размещения в единой информационной системе перечень информации и документов, в частности, извещения о закупке. Также Законом о закупках установлены исключительные случаи, когда в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг не размещаются (части 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках). Кроме того, законодательством Российской Федерации не установлены какие-либо исключения относительно порядка размещения информации при проведении закупки у единственного поставщика.

Особенностью закупки у единственного поставщика является то, что заказчик никого не приглашает для участия в процедуре закупки, поэтому извещение и документация о закупке носят лишь уведомительный, информативный характер, оно направлено на соблюдение принципа информационной открытости закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

При этом предварительное размещение извещения в единой информационной системе в ряде случаев при заключении договора с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) служит цели недопущения заключения договора «задним числом», а также для того, чтобы у других потенциальных поставщиков была возможность, ознакомившись на сайте с соответствующим извещением, обратиться к заказчику и предложить те же самые работы, товары, услуги, только по более низкой цене, что соответствует такому принципу Закона о закупках, как целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Вместе с тем в силу части 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.

Как указывалось выше, согласно позиции Верховного суда Российской Федерации (определение от 02.02.16 по делу № А60-28335/2014) Положение о закупках заказчиков 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.

Следовательно, размещение информации о закупке у единственного поставщика после заключения договора противоречит Закону о защите конкуренции, в связи с тем, что лишает обращение лица, не являющегося участником, но права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов, какого-либо юридического смысла, не учитывает процедуры административного контроля со стороны

антимонопольного органа.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов (пункт 3 статьи 448 ГК РФ).

Из норм Гражданского кодекса РФ следует общее правило, согласно которому путем проведения торгов может быть заключен любой договор (если обратное не следует из существа договора). При этом для обеспечения надлежащего проведения торгов необходимо соблюдение правил их проведения, процедурных требований.

С точки зрения общих положений ГК РФ, Закона о закупках торги – это способ заключения договора, подразумевающий под собой совокупность и последовательный порядок действий, используемых заказчиками, в том числе опубликование в единой информационной системе извещения, документации, протоколов, составленных в ходе проведения торгов. В свою очередь, заключение договора не может являться начальным этапом при проведении торгов.

Вместе с тем согласно пункту 29.1 раздела 5 Положения ГП НО «НОФ» по результатам закупки товаров, работ, услуг заказчиком и победителем заключается договор, формируемый путем включения условий, предложенных в заявке победителя, с которым заключается договор, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке.

Таким образом, ГП НО «НОФ» должно заключать договор именно по результатам осуществления любого способа закупки, включая и закупку у единственного источника.

Как установлено в части 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..

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. Жалобу общества с ограниченной ответственностью «ФАРМОПТТОРГ» (ИНН 7719867444) на действия Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» при проведении закупки товаров для детей №ЕП-31 у единственного источника (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31603217121) признать необоснованной.
2. Признать Государственное предприятие Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» нарушившим пункт 1 статьи 10 ГК РФ во взаимосвязи с положениями статей 447, 448 этого кодекса, часть 5 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункты 33, 35 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 №908, подпункт 2.3.3 главы 2, пункт 29.1 главы 5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация», утвержденного приказом генерального директора ГП НО «НОФ» от 17.12.2015 №126.
3. Выдать Государственному предприятию Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» обязательное для исполнения предписание о внесении в срок до 01 марта 2016 года изменений в пункт 26.1 главы 4, в пункты 29.2, 29.3, 29.4 главы 5 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГП НО «НОФ» с учётом выводов, содержащихся в решении комиссии антимонопольного органа по данному делу.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Заместитель председателя

комиссии
Валитов

М.А.

Члены комиссии

З.Ш. Очилова

Г.А. Кудряшов

Н.Н. Патокина