

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-309/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «НПО «Петровакс Фарм» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

28.06.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «НПО «Петровакс Фарм»: <...> - доверенность от 18.11.2015 № НПО — 173, <...> - доверенность от 18.11.2015 № НПО — 172.

ОАО «Национальная иммунобиологическая компания»: <...> - доверенность от 27.06.2016 №851,

рассмотрев жалобу ООО «НПО «Петровакс Фарм» от 20.06.2016 № 1089/07 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки вакцины для профилактики гриппа (инактивированной) (для взрослого населения) (извещение № 31603787350) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «НПО «Петровакс Фарм» (далее - Заявитель) от 20.06.2016 № 1089/07 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» (далее — Заказчик) при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки вакцины для профилактики гриппа (инактивированной) (для взрослого населения) (извещение № 31603787350) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закупка у единственного поставщика, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» от 18.03.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

17.06.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Закупка у единственного поставщика (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Закупка у единственного поставщика Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- неправомерно сокращен срок заключения договора;
- неправомерно выбран способ закупки;
- Закупка у единственного поставщика не предусмотрена планом закупок.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Закупка у единственного поставщика Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с частью 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 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Законом о защите конкуренции.

Пунктом 20.2.1 Положения о закупке установлено, что при проведении закупки у единственного поставщика договор заключается после официального размещения извещения и документации о закупке.

Извещение размещено в ЕИС от 17.06.2016.

Также, представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представили оригинал договора.

Вместе с тем, в соответствии с положением о закупке, осуществление Закупки у единственного поставщика не предусматривает размещение результатов торгов в ЕИС, в связи с чем часть 4 статья 18.1 Закона о защите конкуренции в данном случае не применяется.

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках 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.

Ограничений по сумме договоров, заключаемых по результатам реализации того или иного способа закупки, предусмотренного положением о закупке, номенклатуре закупаемых товаров, работ, услуг в Законе о закупках не содержится.

Законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не предусмотрены требования к порядку обоснования выбора конкретного лица в качестве единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки (помимо конкурса и аукциона), в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Пунктом 6.2.9 Положения о закупке установлены случаи, когда Заказчик вправе провести закупку у единственного источника, а именно: заключается договор в целях исполнения обязательств по заключенному заказчиком договору с третьим лицом при выполнении совокупности, в том числе условия о том, что применение конкурентных способов закупки неприемлемо ввиду отсутствия времени на их проведение и заключение договора по итогам их проведения.

Вместе с тем, пунктом 7.1 Проекта договора установлены сроки исполнения договора:

1-ый этап – не менее 50% общего объема Товара- не позднее 30 августа 2016 г.;

2-ой этап – до 100% общего объема Товара- не позднее 30 октября 2016 г.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что у Заказчика не были ограничены

сроки для проведения другой конкурентной процедуры, предусмотренной Положением о закупке.

Кроме того, как следует из пояснения Заказчика и собранных материалов по Жалобе до осуществления Министерством здравоохранения Российской Федерации закупки установленного объема Лекарственных средств, Заказчик заведомо знал о требуемом объеме лекарственных средств и должен был в силу утвержденного Положения о закупке провести конкурентную процедуру.

Также необходимо отметить, что требуемый Министерством здравоохранения Российской Федерации объем лекарственных средств при наличии на рынке различных производителей данного препарата, Заказчиком фактически созданы условия при которых необоснованно ограничил право производителей на конкурентной основе обеспечить такими лекарственными средствами Министерство здравоохранения Российской Федерации, на рынке, тем самым поставил их в неравное положение, ограничил количество участников закупки.

Таким образом, Заказчиком неправомерно выбран способ закупки, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о закупках заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год.

Согласно пункту 2 Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.09.2012 №932 (далее – Правила), в план закупки включаются сведения о закупке товаров (работ, услуг), необходимых для удовлетворения потребностей заказчика.

Пунктом 9 Правил установлено, что в случае если закупка товаров (работ, услуг) осуществляется путем проведения конкурса или аукциона, внесение изменений в план закупки осуществляется в срок не позднее размещения на официальном сайте извещения о закупке, документации о закупке или вносимых в них изменений.

В плане закупки Заказчика на 2016 год, размещенном в ЕИС, содержится информация о Закупке у единственного поставщика (раздел «2 квартал» позиция № 10).

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПО «Петровакс Фарм» от 20.06.2016 № 1089/07 на

действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» при проведении закупки у единственного поставщика на право заключения договора поставки вакцины для профилактики гриппа (инактивированной) (для взрослого населения) (извещение № 31603787350) обоснованной в части неправомерно выбранного Заказчиком способа закупки.

- - - Признать заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.06.2016 № 223ФЗ-309/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 1 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.