ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова»

386102, РИ, г. Назрань, ул. Муталиева, д.11

ООО «Техностройй»

РИ, Карабулак, ул. Дьякова, 202А

(ИНН: 0603022068)

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 006/01/16-44/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

25.01.2021 г.
Назрань

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее - Ингушское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Ингушского УФАС России от 25 января 2021 года №7 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» (адрес: 386102, РИ, г. Назрань, ул. Муталиева, д.11) и ООО «Техностройй» (адрес: РИ, Карабулак, ул. Дьякова, 202А, ИНН: 0603022068) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в заключении государственного контракта от 20.05.2020 №88 без проведения конкурентных процедур,

УСТАНОВИЛ

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия (далее – Управление) во исполнение требования Прокуратуры Республики Ингушетия (вх. от 10.07.2020г. №2596-эп, исх. от 10.07.2020г. №7-16-2020/1576) о проведении проверочных мероприятий по исполнению законодательства о контрактной системе и антимонопольного законодательства при осуществлении Министерством здравоохранения Республики Ингушетия и подведомственными ему учреждениями здравоохранения закупочной деятельность на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) проведены контрольные мероприятия, направленные на проверку соответствия действий ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» (далее – Заказчик) требованиям Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

1. Частью 1 статьи 24 установлено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно позиции, отраженной в Письме Минфина России от 19.03.2020 N 24-06-06/21324 «Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении режима повышенной готовности» распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.

Аналогичная позиция отражена в Письме ФАС России от 18.03.2020 N ИА/21684/20 «Об условиях закупки товаров, работ у единственного поставщика в период пандемии коронавируса».

Установлено, что Указом Главы РИ от 17.03.2020 N 49 «О введении режима повышенной готовности» на территории Республики Ингушетия введен режим повышенной готовности.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 44-ФЗ закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие непреодолимой силы могут осуществляться у единственного поставщика.

При этом заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги в количестве, объеме, которые необходимы для оказания такой медицинской помощи либо вследствие таких аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи, если применение конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно (пункт 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе).

Частью 2 статьи 63 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает триста миллионов рублей либо начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает двух миллиардов рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 67 Закона о контрактной системе, срок рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе не может превышать три рабочих дня с даты окончания срока подачи указанных заявок, за исключением случая, предусмотренного частью 2 статьи 63 настоящего Федерального закона, при котором такой срок не может превышать один рабочий день с даты окончания срока подачи указанных заявок.

Согласно части 3 статьи 68 Закона о контрактной системе, днем проведения электронного аукциона является рабочий день, следующий за датой окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе.

Частью 5 статьи 69 Закона о контрактной системе установлено, что общий срок рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе не может превышать три рабочих дня с даты размещения на электронной площадке протокола проведения электронного аукциона.

Результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе фиксируются в протоколе подведения итогов такого аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии, и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, размещаются заказчиком на электронной площадке и в единой информационной системе (часть 8 статьи 69 Закона о контрактной системе).

Согласно части 9 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона.

Пунктом 7 Порядка взаимодействия Комитета государственного заказа Республики Ингушетия с заказчиками Республики Ингушетия при осуществлении централизованных закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Республики Ингушетия, утвержденного Постановлением Правительства РИ от 24.10.2019 N 152 (далее – Порядок), установлено, что заказчик, не являющийся главным распорядителем бюджетных средств Республики Ингушетия, до направления заявки в Комитет обязан направить главному распорядителю бюджетных средств Республики Ингушетия, в ведомственном подчинении которого он находится, на согласование соответствующую заявку. Главный распорядитель бюджетных средств

Республики Ингушетия обязан в срок не позднее пяти рабочих дней со дня поступления заявки рассмотреть ее и принять решение о согласовании заявки, о возврате заявки на доработку или об отказе в согласовании заявки. В случае пропуска указанного срока заявка считается согласованной главным распорядителем бюджетных средств Республики Ингушетия.

Также, согласно Порядку, общий срок размещения извещения о проведении закупки Комитетом государственного заказа Республики Ингушетия составляет не более 15 рабочих дней с даты поступления от заказчика заявки.

Однако, согласно ответу на запрос Управления от 06.08.2020г. №6078-АА, средний срок размещения извещения о проведении закупки Комитетом государственного заказа Республики Ингушетия с даты поступления от ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» заявки за период по показателям с 01.03.2020г. 06.08.2020г. составляет 3,5 дня, из чего следует, что фактически извещения о проведении закупки уполномоченным органом размещаются в срок, который значительно отличается от установленного максимально возможного срока размещения извещения - 15 рабочих дней с даты поступления от заказчика заявки.

На основании изложенного, при осуществлении закупки способом электронного аукциона контракт может быть заключен в срок около 50 дней с момента направления заказчиком заявки в Министерство здравоохранения Республики Ингушетия.

Вместе с тем в ходе анализа закупочной деятельности ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» инспекцией Управления установлено, что данным заказчиком заключен следующий государственный контракт без проведения конкурентных процедур на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе:

3) государственный контракт №88 от 20.05.2020 (далее – Контракт), заключен с ООО «Техностройй» на поставку аппаратов искусственной вентиляции легких и оказании услуги по доставке, разгрузке, сборке, установке, монтажу, вводу в эксплуатацию оборудования, обучению правилам эксплуатации и инструктажу специалистов Заказчика, сумма контракта: 31 500 000 руб. Согласно условиям контракта, срок доставки, разгрузки, сборки, установки, монтажа, ввода в эксплуатацию оборудования, обучения правилам эксплуатации специалистов Заказчика составляет не более 90 календарных дней с даты заключения контракта.

Заказчик вправе провести закупку по вышеназванному основанию, только если применять конкурентные способы определения поставщика, требующие времени, нецелесообразно (п. 9 ч. 1 ст. 93 Закона N 44-ФЗ).

Учитывая, что распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, является обстоятельством непреодолимой силы, заказчик, вправе осуществить на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона N 44-ФЗ закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), требуемых заказчику в связи с возникновением таких обстоятельств, только при условии наличия причинно-следственной связи между объектом закупки и его использованием для удовлетворения потребностей, возникших вследствие возникновения обстоятельств непреодолимой силы, и (или) его использованием для предупреждения чрезвычайной ситуации (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций).

Принцип срочности следует из нормы закона (п. 9 ч. 1 ст. 93 Закона N 44-ФЗ), т.к. выбор иного способа закупки может потребовать «затрат времени». Соответственно, принимая во внимание «экстренность, «неотложность» и «чрезвычайность», договор с единственным поставщиком в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 93 44-ФЗ заключается в кратчайшие сроки. Кратчайшие сроки предусматриваются так же и в самом договоре на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Обстоятельства, при которых заказчиком устанавливаются значительные сроки поставки товара (90 дней), что превышает возможные сроки осуществления закупок конкурентным способом определения поставщика, свидетельствуют об отсутствии фактора срочности такой закупки, отсутствие свойств внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости, поэтому не обуславливают правомерность заключения указанного контракта.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов

Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Установленный указанной нормой законодательства о защите конкуренции запрет преследует цель предотвращения негативного влияния органов власти на конкурентную среду с помощью административных, властных методов воздействия, в том числе путем соглашения с хозяйствующим субъектом.

Для квалификации действий ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить наличие противоречащего закону соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются 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 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения.

Рассматривая в совокупности обстоятельства реализации антиконкурентного соглашения между действиях ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» и ООО «Техностройй» Управлением установлено следующее.

2. В соответствии с частью 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Выше установлено, что ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» с ООО «Техностройй» 20.05.2020 заключен государственный контракт №88.

При этом, согласно условиям контракта, срок доставки, разгрузки, сборки, установки, монтажа, ввода в эксплуатацию оборудования, обучения правилам эксплуатации специалистов Заказчика составляет не более 90 календарных дней с даты заключения контракта.

Таким образом, в рамках исполнения обязательств по Контракту поставщик (исполнитель) обязан поставить оборудование и оказать услуги вводу в эксплуатацию оборудования, обучениям правилам эксплуатации специалистов Заказчика не позднее 18.08.2020.

Вместе с тем, согласно письму ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» (вх. №4362-эп от 25.11.2020), ООО «Техностройй» оказало услуги по вводу в эксплуатацию оборудования, обучениям правилам эксплуатации специалистов Заказчика 28.10.2020.

Следовательно, поставщиком (исполнителем) допущена просрочка исполнения обязательств в рамках Контракта на 71 календарных дней.

Частью 6 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Также разделом 10 условий Контракта предусмотрена ответственность поставщика (исполнителя) в случае просрочки исполнения обязательств по Контракту.

Однако, в нарушение требований Закона о контрактной системе, а также условий контракта, Заказчиком в отношении ООО «Техностройй» не выставлены требования об оплате неустоек (штрафов, пеней).

Подтверждая наличие признаков антиконкурентного соглашение и осуществляя попытку увода поставщика (исполнителя) от ответственности за нарушение существенных условий контракта, Заказчиком заключено с ООО «Техностройй» дополнительное соглашение №1 к Контракту о продлении срока исполнения обязательств поставщиком (исполнителем) до 30.12.2020.

Вместе с тем, данное соглашение по факту является незаконным, так как законодательством о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения подобным образом существенных условий контракта (впоследствии новым руководителем Заказчика поставщику (исполнителю) направлено претензионное письмо с требованиями оплатить пени за указанную просрочку исполнения

обязательств по контракту, в которым также указывается на незаконность раннее заключенного соглашения).

Из указанного выше также следует, что поставщиком (исполнителем) осуществлена поставка оборудования и оказаны услуги по вводу в эксплуатации медицинского оборудования спустя 161 дней после заключения контракта.

При этом Заказчиком не выражено несогласие с подобными сроками исполнения обязательств по контракту, более того дополнительным соглашением к Контракту продлены сроки исполнения обстоятельства до 30.12.2020, что свидетельствует об отсутствии срочности при осуществлении указанной закупки, а также о лояльности в отношении данного хозяйствующего субъекта, выразившиеся в отсутствии направленных ему требований об уплате неустоек (штрафов, пеней).

3. В соответствии с частью 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Вместе с тем в Ингушское УФАС России информации о включении ООО «Техностройй» в реестр недобросовестных поставщиков не поступала.

4. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 1 статьи 49 ГК РФ установлено, что в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Согласно пункту 17 статьи 12 Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники подлежит лицензированию.

Предметом государственного контракта №88 от 20.05.2020, наряду с поставкой медицинского оборудования, также является и ввод этого оборудования в эксплуатацию, на оказание которой необходимо наличие соответствующей лицензии.

Согласно письму ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» (вх. №4362-эп от

25.11.2020), ООО «Технострой» самостоятельно оказало услуги по вводу в эксплуатацию оборудования, обучениям правилам эксплуатации специалистов Заказчика (в соответствии с Актом №93 от 28.10.2020г. ввода оборудования в эксплуатацию, оказания услуг по обучению правилам эксплуатации и инструктажу специалистов по договору).

Вместе с тем, согласно сведениям Росздравнадзора, у ООО «Технострой» отсутствует лицензия на оказание услуг по вводу медицинского оборудования в эксплуатацию.

При таких обстоятельствах Заказчиком ООО «Технострой» представлены при осуществлении закупки преимущественные условия, так как дана возможность исполнения обязательств по Контракту в отсутствии необходимой лицензии.

Таким образом, обстоятельства осуществления закупки на поставку аппаратов искусственной вентиляции легких и оказании услуги по доставке, разгрузке, сборке, установке, монтажу, вводу в эксплуатацию оборудования, обучению правилам эксплуатации и инструктажу специалистов Заказчика указывают на характерное для сторон антиконкурентного соглашения поведение между ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» и ООО «Технострой», которые осуществлены в следующем порядке:

- Заказчиком в нарушение принципов обеспечения конкуренции, с ООО «Технострой» неправомерно заключен контракт без проведения конкурентных процедур торгов;

- Поставщиком (исполнителем) на 71 календарных дней просрочено исполнение обязательств по контракту, вместе с тем Заказчиком не направлены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней), а также сведения о хозяйствующем субъекте не направлены в антимонопольный орган для рассмотрения вопроса о включении сведений в РНП;

- Заказчиком неправомерно заключено дополнительное соглашение №1 к Контракту о продлении срока исполнения обязательств поставщиком (исполнителем) до 30.12.2020;

- При осуществлении закупки Заказчиком ООО «Технострой» представлены преимущественные условия, выразившие в представлении возможности исполнения обязательств по Контракту, в

то время как общество не было наделено соответствующими полномочиями (отсутствовала лицензия на производство и техническое обслуживание медицинской техники).

- Также подобная реализация антиконкурентного соглашения позволила ООО «Техностройй» стать поставщиком (исполнителем) по государственному контракту по максимальной цене контракта, в полной мере устранив возможную ценовую конкурентную борьбу путем отказа от необходимых процедур торгов.

В вышеуказанных действиях ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» и ООО «Техностройй» усматриваются признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №006/01/16-44/2021 к рассмотрению на **08 февраля 2021 года в 14ч. 30 мин.** по адресу: г. Назрань, ул. Победы,3 корп. «С», этаж – 2, каб. №3 (здание Ж/Д вокзала);

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» (адрес: 386102, РИ, г. Назрань, ул. Муталиева, д.11) и ООО «Техностройй» (адрес: РИ, Карабулак, ул. Дьякова, 202А, ИНН: 0603022068);

3. ГБУ «ИРКБ имени А.О. Ахушкова» и ООО «Техностройй» в срок до **07 февраля 2021 года** направить письменный мотивированный отзыв в Ингушское УФАС России (при желании).

Ответчикам по делу или представителям (с доверенностью на

участие в рассмотрении дела) явиться с документами, удостоверяющими личность.

Председатель Комиссии