

РЕШЕНИЕ

№ 35-ФАС52-КТ-93-09/01-15(20-ЛК)

19 января 2016 года
Новгород

город Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок в составе:

- Шумилов А.А. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления,
- Сдельников А.В. - член комиссии, заместитель начальника отдела контроля закупок,
- Киселева Л.О. - член комиссии специалист-эксперт отдела контроля закупок,

при участии:

- Стаханова Д.В. - представителя ООО «ФармОптТорг» (доверенность б/н от 01.09.2015),
- Денисовой В.Е. - представителя ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» (доверенность б/н от 18.01.2016),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Фармоптторг» (далее также – ООО «Фармоптторг», заявитель) о нарушениях Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Нижегородской области «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» (далее также – ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер») требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок при проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на право заключить контракт на оказание услуг для обеспечения нужд бюджетного учреждения,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Фармоптторг» (далее также – ООО «Фармоптторг») о нарушении заказчиком ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» (далее также – заказчик) требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок при проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя услуг) на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами для ГБУЗ НО «НОКПД» номер извещения 0332200021115000222.

По мнению заявителя, заказчик - ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» осуществляет закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушениями требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о контрактной системе в сфере закупок), а именно неправильно выбрал способ закупки.

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России представитель ООО «Фармоптторг» доводы, изложенные в жалобе, поддержал в полном объеме.

Представитель ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» на заседании комиссии Нижегородского УФАС России с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, факт нарушений требований Закона о контрактной системе не признает, считает жалобу ООО «Фармоптторг»

необоснованной, а требования, изложенные в ней, - не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав имеющиеся в деле материалы и осуществив внеплановую проверку рассматриваемой закупки в соответствии с требованиями части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утверждённого приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, пришла к следующим выводам.

1) 30.12.2015 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение об осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя услуг) на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами для ГБУЗ НО «НОКПД» номер извещения 0332200021115000222.

Заказчиком данной закупки выступает ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер».

Предметом закупки является оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами для ГБУЗ НО «НОКПД» с ценой контракта 44 873 842,00 рублей.

2) В соответствии со статьей 1 Закона о контрактной системе в сфере закупок названный Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся:

1) планирования закупок товаров, работ, услуг;

2) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона;

4) особенностей исполнения контрактов;

5) мониторинга закупок товаров, работ, услуг;

6) аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг;

7) контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о контрактной системе в сфере закупок государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных названным Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта (пункт 2 статьи 3 Закона о контрактной системе в сфере закупок).

Согласно извещению об осуществлении закупки у единственного исполнителя источником финансирования являются средства бюджетных учреждений.

Учитывая изложенное и тот факт, что под исключения (случаи, на которые не распространяется Закон о контрактной системе), предусмотренные статьей 2 Закона о контрактной системе, рассматриваемый случай не подпадает, отношения, связанные с закупкой услуг по обеспечению лекарственными препаратами и медицинскими изделиями, регулируются Законом о контрактной системе.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Частями 1 и 5 статьи 24 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при этом Заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Согласно возражению на жалобу ООО «Фармоптторг», заказчик осуществляет рассматриваемую закупку на основании пункта 6 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (а также на основании Постановления Правительства Нижегородской области от 17.12.2014 №891). Данный факт не отрицается представителем ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер», присутствующим на заседании.

По смыслу пункта 6 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае если закупка работы или услуги, выполнение или оказание которых может осуществляться только органом исполнительной власти в соответствии с его полномочиями либо подведомственными ему государственным учреждением, государственным унитарным предприятием, соответствующие полномочия которых устанавливаются федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации.

Как следует из материалов дела, Правительством Нижегородской области издано постановление от 17.12.2014 № 891 «Об установлении полномочий государственного предприятия Нижегородской области «Нижегородская областная фармация».

Частью 1 Постановления установлено, что государственное предприятие Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» (далее - ГП НО «НОФ») осуществляет полномочия на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами и медицинскими изделиями за счет всех источников финансирования бюджетных (казенных) медицинских организаций Нижегородской области, подведомственных министерству здравоохранения Нижегородской области (далее - медицинские организации), участвующих в реализации программы государственных гарантий бесплатного оказания гражданам Нижегородской области медицинской помощи, включая:

1.1. Формирование сводной потребности медицинских организаций на лекарственные препараты и медицинские изделия не реже одного раза в квартал.

1.2. Осуществление в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» закупки лекарственных препаратов и медицинских изделий для медицинских организаций за счет собственных денежных средств, при наличии у медицинских организаций потребности, но не реже одного раза в квартал.

1.3. Хранение лекарственных препаратов и медицинских изделий в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

1.4. Поставку лекарственных препаратов и медицинских изделий в соответствии с заявками медицинских организаций, формируемыми и представляемыми в государственное предприятие Нижегородской области «Нижегородская областная фармация» по мере потребности в лекарственных препаратах и медицинских изделиях, но не реже одного раза в квартал.

1.5. Заключение контрактов на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами и медицинскими изделиями с медицинскими организациями с применением наименьшего предельного размера оптовой надбавки к фактическим отпускным ценам производителей, установленного [ПОСТАНОВЛЕНИЕМ](#) Правительства Нижегородской области от 22 марта 2011 года №193 «Об установлении предельных размеров оптовых и предельных размеров розничных надбавок к фактическим отпускным ценам производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов».

Таким образом, указанным постановлением Правительство Нижегородской области предоставило ГП НО «НОФ» особые исключительные полномочия, которые обеспечивают данному субъекту преимущества в осуществлении хозяйственной деятельности, а именно возможность заключения с ним, как с единственным участником, контрактов с указанными медицинскими организациями, без проведения конкурентной процедуры на основании пункта 6 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, что может повлечь ограничение, недопущение и устранение конкуренции.

Между тем законодательные акты Нижегородской области, прямо устанавливающие предоставление ГП НО «НОФ» исключительных полномочий на оказание подобных услуг, что является обязательным для заключения контракта с ГП НО «НОФ» как с единственным исполнителем на основании пункта 6 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе отсутствуют.

Какими-либо федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации исключительные полномочия ГП НО «НОФ» на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами и медицинскими изделиями также не установлены.

Под иные исключения, предусмотренные частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, данный случай также не подпадает.

Таким образом, ГП НО «НОФ» не может быть исполнителем по данному контракту, заключаемому в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Закупка услуг по обеспечению лекарственными препаратами должна быть осуществлена конкурентным способом – конкурсом или аукционом.

Следовательно, действия ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер», выразившиеся в неправомерном принятии решения об осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя услуг) на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами для ГБУЗ НО «НОКПД» номер извещения 0332200021115000222,

нарушают положения части 2 статьи 8, части 5 статьи 24 и части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Изложенное свидетельствует об обоснованности жалобы заявителя.

3) Установлено, что 13.01.2016 между ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» и ГП НО «НОФ» заключен государственный контракт № 116-2016 на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами для ГБУЗ НО «НОКПД».

Поскольку контракт по результатам осуществления закупки заключен, Комиссия Нижегородского УФАС России пришла к выводу об отсутствии правовых оснований для выдачи заказчику предписания об устранении допущенных нарушений.

решила:

1. Признать жалобу ООО «Фармопторг» о нарушении ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок при проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя услуг) на оказание услуг по обеспечению лекарственными препаратами для ГБУЗ НО «НОКПД» номер извещения 0332200021115000222, обоснованной.

2. Признать ГБУЗ НО «Нижегородский клинический противотуберкулезный диспансер» нарушившим требования части 2 статьи 8, части 5 статьи 24 и части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок заказчику не выдавать в связи с наличием заключенного контракта.

4. Направить материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения административных производств по признакам совершения административных правонарушений, предусмотренных частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

А.А. Шумилов

Члены комиссии

А.В. Сдельников

Л.О. Киселева