

РЕШЕНИЕ № 067/10/18.1-539/2021

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

21 декабря 2021 года
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы представителя заказчика – <...>,

в отсутствие представителя заявителя – ООО «С», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в целях осуществления возложенных на Комиссию полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «С» (далее - Общество) на действия заказчика – ОГАУЗ «С» (далее - Заказчик, Учреждение) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов для пациентов на территории Смоленской области, в порядке обеспечения отдельных групп населения Смоленской области лекарственными средствами, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 15.02.2005 № 36 (извещение № 32110870286 размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 10.12.2021 поступила жалоба ООО «С» на действия заказчика при проведении вышеуказанного аукциона в электронной форме, согласно которой спорная закупка осуществляется в

соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно пункту 4 части 2 статьи 1 Закона о закупках данный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 данного закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 данного закона, при осуществлении им закупок:

а) за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования (благотворительного пожертвования), по завещанию, грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения;

в) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках, предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Вместе с тем в соответствии с положениями части 6 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в случае, если в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» или Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», являющиеся государственными или муниципальными заказчиками, при осуществлении бюджетных инвестиций в объекты капитального строительства государственной, муниципальной собственности и (или) на приобретение объектов недвижимого имущества в государственную, муниципальную собственность передали на безвозмездной основе на основании соглашений свои полномочия

государственного или муниципального заказчика бюджетным учреждениям, автономным учреждениям, государственным, муниципальным унитарным предприятиям либо иным юридическим лицам, такие учреждения, унитарные предприятия либо юридические лица в пределах переданных полномочий осуществляют от лица указанных органов или государственных корпораций закупки товаров, работ, услуг в соответствии с положениями данного закона, которые регулируют деятельность государственного и муниципального заказчиков.

Согласно пункту 3.1 Приложения № 1 к постановлению Администрации Смоленской области от 15.02.2005 № 36 «Порядок обеспечения отдельных групп населения Смоленской области лекарственными препаратами, медицинскими изделиями и специализированными продуктами лечебного питания, отпускаемыми по рецептам врачей бесплатно или с пятидесятипроцентной скидкой» закупка лекарственных препаратов и специализированных продуктов лечебного питания осуществляется Департаментом Смоленской области по здравоохранению в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Закупка лекарственных препаратов и специализированных продуктов лечебного питания может осуществляться Учреждением в случае, если это не противоречит федеральному законодательству и предусмотрено Уставом указанного учреждения.

По мнению Общества, то обстоятельство, что аукционная документация не содержит подтверждения того, что источник финансирования данной закупки соответствует требованиям, указанным в подпунктах «а», «б», «в», пункта 4 части 2 статьи 1 Закона о закупках, данная закупка должна проводиться в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Заказчиком обжалуемой закупки является ОГАУЗ «С».

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, просил признать жалобу Общества необоснованной, представил письменные возражения по доводам, изложенным в жалобе.

На момент рассмотрения жалобы договор не заключен.

В ходе рассмотрения жалобы Общества Комиссией установлено следующее.

26.11.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» (адрес сайта <http://zakupki.gov.ru>) размещено извещение № 32110870286 о проведении аукциона в электронной форме на право

заключения договора на поставку лекарственных препаратов для пациентов на территории Смоленской области, в порядке обеспечения отдельных групп населения Смоленской области лекарственными средствами, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 15.02.2005 № 36 и аукционная документация.

Данную закупку Заказчик осуществляет в порядке, предусмотренном Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Положением о закупке ОГАУЗ «С», утвержденным наблюдательным советом ОГАУЗ «С» (протокол от 30.09.2021 № 35) (далее – Положение), документацией о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов для пациентов на территории Смоленской области, в порядке обеспечения отдельных групп населения Смоленской области лекарственными средствами, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 15.02.2005 № 36 (далее – документация о закупке).

В соответствии с извещением, аукционной документацией:

- дата начала подачи заявок: 26.11.2021;
- дата и время окончания подачи заявок: 10.12.2021 в 09:00 (время московское);
- дата и время рассмотрения первых частей заявок: 12.12.2021 в 10:00 по (время московское);
- дата и время проведения аукциона: 14.12.2021 в 10:00 (время московское);
- предельная цена договора – 88 490 023,89 руб., в том числе НДС -10%.

Начальная (максимальная) цена за группу единиц товаров: 264 331, 28 руб., в том числе НДС -10%.

Пунктом 6 Информационной карты аукционной документации установлено, что предельная цена договора является общей стоимостью товаров, работ, услуг, на которую возможно заказать товары, работы, услуги в течение срока действия договора. Участники закупки направляют свои предложения по цене группы единиц товаров, работ, услуг.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 13.12.2021 на участие в аукционе в электронной форме заявки подали 4 (четыре) участника закупки; участнику закупки с порядковым номером заявки № 4 отказано в допуске к участию в процедуре в связи с несоответствием заявки требованиям документации; остальные участники закупки допущены к участию в аукционе в электронной форме.

Согласно протоколу подведения итогов от 14.12.2021 победителем аукциона в электронной форме признано ООО «Новамед».

Заказчик мотивирует свои действия следующим.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее – Закон об автономных учреждениях) автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

Основной деятельностью автономного учреждения признается деятельность, непосредственно направленная на достижение целей, ради которых автономное учреждение создано (часть 1 статьи 4 Закона об автономных учреждениях).

В целях организации лекарственного обеспечения населения Смоленской области и соответственно осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий Департамента на территории Смоленской области в соответствии с Законом об автономных учреждениях создано областное государственное автономное учреждение здравоохранения «С» (распоряжение Администрации Смоленской области от 27.12.2011 № 2355-р/адм).

Распоряжением Администрации Смоленской области от 29.11.2005 № 988-р/адм утвержден Устав областного государственного автономного учреждения здравоохранения «С» (в ред. распоряжений Администрации Смоленской области от 27.12.2011 № 2355-р/адм, от 30.10.2012 № 1505-р/адм, от 18.04.2014 № 428-р/адм, от 25.12.2015 № 2109-р/адм, от 21.09.2017 № 1410-р/адм, от 22.02.2019 № 240-р/адм, от 14.08.2021 № 1375-р/адм, от 09.04.2020 № 613-р/адм) (далее – Устав).

В соответствии с пунктом 1.5 Устава органами, осуществляющими функции и полномочия собственника имущества Учреждения, являются Администрация Смоленской области, Департамент имущественных и земельных отношений Смоленской области (далее – Уполномоченный орган) и Департамент Смоленской области по здравоохранению (далее – Отраслевой орган).

Пунктом 1.6 Устава определено, что функции и полномочия учредителя Учреждения осуществляют Администрация Смоленской области и Отраслевой орган.

Согласно пункту 2.2 Устава предметом деятельности Учреждения является выполнение работ, оказание услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов исполнительной власти Смоленской области в сфере здравоохранения.

Так, в рамках реализации полномочий Департамента по организации медицинской и лекарственной помощи населению Смоленской области ОГАУЗ «С» в соответствии с пунктом 2.3 Устава, участвует в организации обеспечения населения лекарственными препаратами для медицинского применения, медицинскими изделиями, а также специализированными продуктами лечебного питания, отпускаемыми по рецептам врачей бесплатно или с пятидесятипроцентной скидкой.

В соответствии с распоряжением Администрации Смоленской области от 21.09.2017 № 1410-р/адм Учреждение осуществляет закупку (в том числе, организует определение поставщиков) лекарственных препаратов для медицинского применения, медицинских изделий, а также специализированных продуктов лечебного питания.

Для достижения данных целей Учреждение выполняет следующие работы (оказывает услуги), относящиеся в его основной деятельности:

- осуществляет закупку (в том числе организует определение поставщиков) лекарственных препаратов для медицинского применения, медицинских изделий, средств индивидуальной защиты для поверхности тела и органов дыхания, дезинфицирующих средств, защитных костюмов, респираторов, а также специализированных продуктов лечебного питания (абзац 11 пункта 2.4 Устава);
- осуществляет хранение, комплектование и доставку лекарственных

препаратов для медицинского применения, медицинских изделий, а также специализированных продуктов лечебного питания в аптечные организации (абзац 12 пункта 2.4 Устава);

- отпускает лекарственные препараты для медицинского применения, медицинские изделия, а также специализированные продукты лечебного питания по рецептам врачей через аптечные организации (абзац 13 пункта 2.4 Устава) и проч.

Из изложенного следует, что проведение аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов для пациентов на территории Смоленской области, в порядке обеспечения отдельных групп населения Смоленской области лекарственными средствами, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 15.02.2005 № 36, осуществлялось Учреждением в рамках своей основной уставной деятельности.

Данное обстоятельство позволило ОГАУЗ «С», применяя свое Положение о закупке, провести оспариваемую процедуру в соответствии с Законом о закупках.

Форма и порядок проведения обжалуемой закупки не противоречит Положению и Закону о закупках.

Комиссия, признавая жалобу Общества необоснованной, исходит из следующего.

Рассмотрение жалоб участников закупок в отношении закупок, проводимых в соответствии с Законом о закупках, осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом положений части 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом право антимонопольного органа оценить правомерность осуществления Заказчиком рассматриваемой закупки в порядке, установленном Законом о закупках, а не в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и частью 10 статьи 3 Закона о закупках не предусмотрено.

Также антимонопольный орган при рассмотрении жалоб в порядке, установленном статьей 18.1 Закона, не вправе делать вывод о нарушении антимонопольного законодательства или законодательства о контрактной системе.

Заказчик осуществил закупку в соответствии с Положением, условия которой не нарушил; жалоба Общества не содержит указания на предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках случаи, которые могут быть предметом рассмотрения антимонопольным органом, в связи с чем, основания для признания такой жалобы обоснованной отсутствуют.

Вместе с тем, учитывая, что в действиях органов исполнительной власти Смоленской области, осуществляющих функции и полномочия собственника имущества ОГАУЗ «С» (Администрация Смоленской области, Департамент Смоленской области по здравоохранению), выразившихся в наделении ОГАУЗ «С» функциями (полномочиями) государственного органа, а именно осуществление закупок (в том числе организация определения поставщиков) лекарственных препаратов для медицинского применения, медицинских изделий, средств индивидуальной защиты для поверхности тела и органов дыхания, дезинфицирующих средств, защитных костюмов, респираторов, а также специализированных продуктов лечебного питания, усматриваются признаки нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, материалы дела будут направлены для рассмотрения в порядке, установленном главой 9 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «С» на действия ОГАУЗ «С» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов для пациентов на территории Смоленской области, в порядке обеспечения отдельных групп населения Смоленской области лекарственными средствами, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 15.02.2005 № 36 (извещение № 32110870286), необоснованной.

2. Передать материалы дела по жалобе ООО «С» в отдел контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России для рассмотрения и оценки на предмет соблюдения органами исполнительной власти, осуществляющими функции и полномочия собственника имущества ОГАУЗ «С» (Администрация Смоленской области, Департамент Смоленской области по здравоохранению) статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.