

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-307/16

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 № 1090/07 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» при проведении конкурса на право заключения договора поставки вакцины для профилактики гриппа (инактивированной) (для детского населения от 6 месяцев) (извещение № 31603772047) 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 № 1090/07 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» (далее — Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора поставки вакцины для профилактики гриппа (инактивированной) (для детского населения от 6 месяцев) (извещение № 31603772047) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Конкурс, 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.

В ЕИС 14.06.2016 размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- Заказчиком не установлен запрет на заключение договора в течении 10 дней с момента подведения итогов закупки;
- информация о Конкурсе отсутствует в плане закупок Заказчика на 2016 год;
- Заказчиком неправомерно уменьшен объем закупки предусмотренный план-графиком;
- Заказчиком установлены требования к товару которым отвечает лишь один товар конкретного производителя.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса 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. Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются 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 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.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

В соответствии с пунктом 16 Извещения срок заключения договора: не позднее 30 дней со дня официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Кроме того, пунктом 37 «Информационной карты» Документации установлено, что срок заключения договора не позднее 30 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в Положение о закупке были внесены изменения в части уточнения сроков заключения договора по результатам закупки от 15.06.2016, так подпунктом 2.1.1 пункта 20.21 Положения о закупке установлено: «договор по итогам процедуры закупки заключается в случае проведения торгов – не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 30 (тридцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги торгов, если иной срок, начиная с десятого дня, не был указан в извещении и / или документации о закупке».

Вместе с тем, Извещение размещено в ЕИС от 14.06.2016.

Таким образом, проведение Конкурса регламентируется Положением о закупке без внесенных изменений от 15.06.2016.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок заключения договора, что нарушает часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

•

◦

~

^

^

- 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 Конкурсе ( раздел «2 квартал» позиция № 7 ).

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2.1.1 пункта 2.2.1 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что характеристикам товара, указанным Заказчиком в «Техническом задании», соответствует только препарат «Ультрикс».

Заказчик пояснил, что указанные характеристики товара являются универсальными.

Вместе с тем, Заявителем в ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих, что установленным требованиям к товару соответствует лишь один товар конкретного производителя.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- -

- 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.

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

Подпунктом 1.1.1 а пункта 6.1 Положения о закупке предусмотрен способ закупки путем проведения конкурса.

Пунктом 6.2.1 Положения о закупке установлено, что Конкурс является конкурентным способом закупки, регулируемым статьями 447 – 449 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено иными нормативно правовыми актами, при котором победитель закупки определяется по совокупности нескольких критериев оценки, установленных в документации о закупке в соответствии с настоящим Положением.

Заказчик на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что объем предусмотренный «Техническим заданием» выделен из общего объема установленного планом-графиком Министерства здравоохранения Российской Федерации в отдельную закупку в связи с тем, что данная вакцина предусмотрена для определенного возрастного критерия от 6 месяцев до 6 лет.

Вместе с тем, Заявителем в ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих, что Заказчиком неправомерно уменьшен объем, предусмотренный планом-графиком.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно пункту 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Пунктом 4.3.3 Документации установлено: «Разъяснение с ответом на запрос, поступивший в сроки, установленные в п. Поставщик, заинтересованный в предмете закупки, вправе направить организатору закупки запрос о разъяснении положений документации о закупке, начиная с момента официального размещения извещения и документации о закупке, в срок не позднее чем за 5 (пять) рабочих дней до даты окончания срока подачи заявок., организатор закупки обязуется официально разместить не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок».

Таким образом, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения,

ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 № 1090/07 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» при проведении конкурса на право заключения договора поставки вакцины для профилактики гриппа (инактивированной) (для детского населения от 6 месяцев) (извещение № 31603787350) обоснованной в части неправомерно установленного срока заключения договора по результатам проведения конкурса.

- - - Признать заказчика ООО «НПО «Петровакс Фарм» нарушившим часть 1 статьи 2, пункта 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и часть 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
    - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения.
    - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.06.2016 № 223ФЗ-307/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации.

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