

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 05-13-01/05-18.1-16

Резолютивная часть решения объявлена 11.05.2016 года

Решение в полном объеме изготовлено 13.05.2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии Хаджиев Ф.А. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

Ооржак А.О. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

Коржавина О.А. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

Оюн С.С. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

при участии в рассмотрении жалобы:

от заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1»:

- «...», действующая на основании доверенности от 01.01.2016 года б/н;

- «...», действующий на основании доверенности от 01.01.2016 года б/н,

от подателя жалобы – ИП Самчан А.Д.:

- «...», действующая на основании доверенности от 13.05.2015 года № 2-986,

рассмотрев жалобу (вх. № 1681 от 28.04.2016 года) ИП Самчан Алексея Делгер-ооловича на действия комиссии по закупочной деятельности Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» при проведении открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 на выполнение капитального ремонта хирургического отделения № 1 ГБУЗ РТ Ресбольница № 1 и в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба подана в Тывинское УФАС России в срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Подготовлена в соответствии с требованиями части 6 статьи 18.1 указанного закона, в связи с чем, принята к рассмотрению.

Тывинским УФАС России в адрес заказчика, оператора электронной торговой площадки и подателя жалобы были направлены уведомления о содержании жалобы, сообщение о месте и времени ее рассмотрения.

Согласно письменным доводам подателя жалобы Единой комиссией по осуществлению закупок неправомерно признана заявка участника ИП Самчан А.Д. несоответствующей требованиям,

установленным документацией открытого запроса цен в электронной форме.

Представитель подателя жалобы поддержала доводы жалобы ИП Самчан А.Д. в полном объеме.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились и пояснили, что заявка ИП Самчан А.Д. не содержала сведений о товарном знаке в пункте 32 технического задания описание материалов (основные) не указан конкретный товарный знак эквивалента.

Рассмотрев жалобу и выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» на официальном сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 18.04.2016 года размещено извещение о проведении открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 на выполнение капитального ремонта хирургического отделения №1 ГБУЗ РТ Ресбольница №1, начальная (максимальная) цена контракта – 5 558 052 рублей.

Согласно протокола открытия доступа к заявкам на участие в запросе цен от 25.04.2016 года на момент окончания срока подачи заявок на участие в запросе цен было подано 2 заявки участников ООО «ВАН» (регистрационный номер <...>) и ИП Самчан А.Д. (регистрационный номер <...>).

Согласно протокола рассмотрения заявок на участие в запросе цен от 26.04.2016 года заявка участника ООО «ВАН» признана Единой комиссией по осуществлению закупок соответствующей требованиям, установленным документацией открытого запроса цен в электронной форме.

Заявка участника ИП Самчан А.Д. признана Единой комиссией по осуществлению закупок несоответствующей требованиям, установленным документацией открытого запроса цен в электронной форме, а именно в пункте 32 технического задания описание материалов (основные) не указан конкретный товарный знак эквивалента.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 4 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках 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 Закона о закупках, при осуществлении им закупок 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).

В ходе рассмотрения жалобы представитель Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» пояснила, что открытый запрос цен в электронной форме на выполнение капитального ремонта хирургического отделения №1 ГБУЗ РТ Ресбольница №1 проводится за счет средств полученных Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» при оказании платных услуг.

Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» на официальном сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 15.01.2016 года размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 4.1 Положения указанным Положением предусмотрены способы закупки, в том числе, конкурентные способы закупки без проведения торгов путем запроса цен в электронной форме.

Согласно пункта 3.4.1 приложения № 1 к приказу от 15.02.2016 года № 43 участник закупки при подготовке заявки описывает поставляемый товар, выполняемые работы, оказываемые услуги в порядке, указанном в пункте 14 информационной карты.

Согласно пункта 14 информационной карты требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг: установлены в Техническом задании.

Техническое задание содержит 4 раздела требований к материалам, используемым при выполнении капитального ремонта хирургического отделения № 1 ГБУЗ РТ Ресбольница № 1 (описание материалов (основные), описание материалов (водоснабжение), описание материалов (канализация), описание материалов (отопление)).

В свою очередь, в каждом разделе технического задания имеется следующее требование:

«Обращаем ваше внимание, что участникам закупки в обязательном порядке необходимо указать в заявке: конкретные показатели соответствующие значениям документации и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара».

Таким образом, участники открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 при описании используемых товаров должны руководствоваться требованиями, установленными техническим заданием.

При этом, исходя из указанного выше требования технического задания товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы участниками открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 в составе своих заявок указываются только в случае их наличия. Отсутствие указанных сведений свидетельствует об отсутствии таких сведений. В свою очередь, обязательным условием является указание в заявке конкретных показателей соответствующих значениям документации и наименования страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 3.11.2.6 приложения № 1 к приказу от 15.02.2016 года № 43 отклонение (не допуск) участников закупки, заявки, которых, по мнению членов комиссии, не соответствуют требованиям извещения о закупке, документации о закупке.

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что в пункте 32 описания материалов (основные) технического задания установлены требования к водоэмульсионной краске «Dulux Trade Vinyl Matt» с сопровождением словами «или эквивалент», а также с указанием максимальных и(или) минимальных показателей водоэмульсионной краски.

В результате изучения заявок участников открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что участник ИП Самчан А.Д. в составе своей заявки по указанному пункту описания материалов (основные) технического задания указывает конкретные показатели водоэмульсионной краски и страну происхождения товара (Россия). При этом, в заявке участника ИП Самчан А.Д. указано, что в случае отсутствия в заявке товарного знака, то товарный знак отсутствует.

При таких обстоятельствах, с учетом того, что товарный знак используемого товара указывается при его наличии, то признание заявки участника ИП Самчан А.Д. несоответствующей требованиям, установленным документацией открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 неправомерно.

Таким образом, Единой комиссией по осуществлению закупок Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» в нарушение пункта 3.11.2.6 приложения № 1 к приказу от 15.02.2016 года № 43 неправомерно признана заявка участника закупки № 2 (ИП Самчан А.Д.) несоответствующей требованиям, установленным документацией открытого запроса в электронной форме № 31603564094, по основаниям указанным в протоколе рассмотрения заявок от 26.04.2016 года.

Порядок проведения запроса цен в электронном виде установлен в разделе 24 Положения.

В соответствии с пунктом 24.2 Положения срок передачи проекта договора от заказчику участнику, с которым заключается договор не должен превышать 5 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте заказчика и(или) в ЕИС соответствующего протокола (за исключением пункта 24.4.5 Положения).

Согласно пункта 24.3 Положения срок подписания договора победителем, участником, с которым заключается договор и передачи его заказчику не должен превышать 3 рабочих дня (за исключением пункта 24.4.5 Положения).

В пункте 36 Информационной карты установлено, что срок заключения договора составляет «в течение 8 рабочих дней» со дня подписания заказчиком протокола о результатах закупки.

Таким образом, исходя из Положения и документации открытого запроса в электронной форме № 31603564094 следует, что договор по результатам запроса в электронной форме заключается в течение 8 рабочих дней со дня подписания заказчиком протокола о результатах закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целью регулирования Закона о закупках является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 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.

В соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Часть 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусматривает, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Таким образом, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращения с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

При этом, в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое заказчиками Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

В свою очередь, сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение

эффективности защиты гражданских прав.

Кроме того, в силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускается 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 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного, Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» установив в пунктах 24.2 и 24.3 Положения требования к сроку заключения договора создают условия, при которых у участников закупки, чьи права и законные интересы нарушены действиями (бездействиями) организаторов торгов лишены возможности обжалования действий указанных лиц в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, что может иметь своим последствием ограничение конкуренции за право заключения договора, в том числе, путем подачи жалобы в антимонопольный орган, что также нарушает права участников гражданского оборота.

Указанные выше действия содержат признаки нарушения части 1 статьи 17, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках 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 Закона о закупках.

На основании части 1 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе) бюджетные учреждения осуществляют закупки за счет субсидий, предоставленных из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и иных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 15 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 2 статьи 15 Закона о контрактной системе при наличии правового акта, принятого бюджетным учреждением в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках и размещенного до начала года в единой информационной системе, данное учреждение вправе осуществлять в соответствующем году с соблюдением требований указанных Федерального закона и правового акта закупки.

Таким образом, анализ положений Закона о закупках и Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод, что бюджетные учреждения вправе осуществлять закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках при наличии двух условий, а именно наличие положения о закупках товаров, работ, услуг и размещение его в единой информационной системе до начала года. При несоблюдении указанных условий бюджетные учреждения обязаны провести закупочную деятельность в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» утверждено 31.12.2015 года министром здравоохранения Республики Тыва, размещено на официальном сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 15.01.2016 года.

При таких обстоятельствах, закупка на выполнение капитального ремонта хирургического отделения № 1 ГБУЗ РТ Республика № 1 должна была быть осуществлена Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Ответственность за данное действие предусмотрена частью 3 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что по результатам открытого запроса цен в электронной форме № 31603564094 04.05.2016 года между Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» и ООО «ВАН» заключен договор № 2016.1863.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Самчан А.Д. обоснованной.
2. Установить в действиях Единой комиссии по закупочной деятельности Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» нарушение пункта 3.11.2.6 приложения № 1 к приказу от 15.02.2016 года № 43, в части неправомерного признания заявки участника закупки № 2 (ИП Самчан А.Д.) несоответствующей требованиям, установленным документации открытого запроса в электронной форме № 31603564094, по основаниям указанным в протоколе рассмотрения заявок от 26.04.2016 года.
3. Установить в действиях Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1»:
 - 3.1. нарушение части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части неправомерного установления в пунктах 24.2 и 24.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1», утвержденного министром здравоохранения Республики Тыва от 31.12.2015 года, требований к сроку заключения договора;
 - 3.2. нарушение пункта 4 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и части 2 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", в части неправомерного определения способа осуществления закупки.
4. В связи с заключением договора № 2016.1863 от 04.05.2016 года предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Республики Тыва «Республиканская больница № 1» не выдавать.
5. Передать материалы дела № 05-13-01/05-18.1-16 должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.О. Ооржак

О.А. Коржавина

С.С. Оюн

Примечание:

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