Решение № 036-07/18.1-106/2020
по результатам рассмотрения жалобы ООО Торгового дома «Виал» на действия АУЗ ВО «ВОККДЦ» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку рентгеноконтрастных средств (номер закупки в ЕИС 32008789069)
05.02.2020 г. Воронеж
Резолютивная часть решения объявлена 05.02.2020
Решение в полном объеме изготовлено 10.02.2020
Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:
Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя-начальник отдела;
Сисева Н.И. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт;
Субботин С.Г. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт,
в присутствии и при участии представителя АУЗ ВО «ВОККДЦ»: <…>,
в отсутствии представителя ООО Торгового дома «Виал», о рассмотрении жалобы уведомленного надлежащим образом,
в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,
у с т а н о в и л а:
28.01.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО Торгового дома «Виал» (далее - заявитель) на действия АУЗ ВО «ВОККДЦ» (далее - заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку рентгеноконтрастных средств (номер закупки в ЕИС 32008789069, далее - запрос котировок).
Заявитель полагает, что заказчик, включив в проект договора размер неустойки: 0,1% от цены поставленного с нарушением сроков товара (п.8.2 проекта договора) нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.
Заявитель, также считает, что заказчик не установил ответственность за нарушение им сроков исполнения обязательств по договору.
Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, представил устные и письменные пояснения.
Изучив материалы дела, руководствуясь требованиями Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ), ч.ч. 16, 17, 20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Воронежского УФАС России установила следующее.
В соответствии с ч.1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).
Положение о закупочной деятельности в АУЗ ВО «ВОККДЦ» утверждено протоколом заседания наблюдательного совета № 54 от 26.12.2018 (далее - Положение о закупках).
В соответствии с ч. 28 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных

средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Согласно ч. 29 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Комиссия Воронежского УФАС России установила, что запрос котировок в электронной форме на поставку рентгеноконтрастных средств (номер закупки в ЕИС 32008789069) проводился заказчиком для субъектов малого и среднего предпринимательства.

Проект договора (раздел 4) устанавливает обязанности сторон, в том числе обязанность заказчика оплатить товар в соответствии с условиями договора.

Раздел 8 договора устанавливает ответственность сторон за неисполнение условий договора в соответствии с действующим законодательством и условиями договора.

Как следует из письменных и устных пояснений представителя заказчика, размер неустойки: 0,1% от цены поставленного с нарушением сроков товара установлен в связи с необходимостью применения закупаемого товара, в том числе в экстренных случаях и заказчик должен гарантировать конечному потребителю (пациенту) наличие средств при срочной анатомической диагностике.

В соответствии с ч.1 ст. 330 Гражданского кодекса Российской Федерации, неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

В связи с тем, что Закон № 223-ФЗ не устанавливает порядок расчета размера неустойки за нарушение сроков поставки, размер неустойки рассчитывается заказчиком с учетом положений Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заявитель, в свою очередь не предоставил доказательств того, каким образом условие договора о выплате неустойки ограничивает участие в запросе котировок организациям, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, возможность направления протокола разногласий при заключении договора установлена статьей 28 Закона № 223-ФЗ, и случае отсутствия указания в документации на возможность направления протокола разногласий, участник закупки имеет право направить такой протокол.

Оценив фактические обстоятельства дела, Комиссия Воронежского УФАС России не усматривает в действиях заказчика - АУЗ ВО «ВОККДЦ» нарушения требований

Закона № 223-ФЗ при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку рентгеноконтрастных средств (номер закупки в ЕИС 32008789069).

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО Торгового дома «Виал» на действия АУЗ ВО «ВОККДЦ» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку рентгеноконтрастных средств (номер закупки в ЕИС 32008789069) необоснованной.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

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

Председатель Комиссии А.В. Логошин

Члены Комиссии Н.И. Сисева

С.Г. Субботин