

РЕШЕНИЕ

№ 05-11/10-2015

09 июля 2015 года

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 06 июля 2015 года.

Полный текст решения изготовлен 09 июля 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 05-11/10-2015, возбужденное в соответствии с приказом Бурятского УФАС России от 22.06.2015 № 61 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения ГАУЗ «Городской родильный дом № 2 (далее – ГАУЗ «ГРД № 2»)), юридический адрес: г. Улан-Удэ, пр. Строителей, 2 требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

представителя заявителя ГП РБ «Бурят-Фармация» <...> по доверенности от 11.11.2014 № 126,

представителя ответчика ГАУЗ «ГРД № 2» <...> по доверенности от 22.04.2015 б/н,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступило заявление ГП РБ «Бурят-Фармация» (вх. от 22.05.2015 № 2874) на действия ГАУЗ «ГРД № 2» на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из заявления, ГАУЗ «ГРД № 2» осуществило закупку лекарственного препарата (торговое наименование) Куросурф у единственного поставщика ООО «Фармация Бурятии» на общую сумму 3 832 200 руб. без проведения конкурентных процедур. Согласно подпункту 1.1. пункта 1 раздела 2 Главы 11 Положения о закупках проведение закупки у единственного поставщика осуществляется Заказчиком, в случае, если стоимость закупаемых заказчиком товаров, работ,

услуг не превышает 500 000 рублей. ГАУЗ «ГРД № 2» не имеет плана закупок, не вносит в него соответствующие изменения.

ГАУЗ «ГРД № 2», в ответ на запрос Бурятского УФАС России, пояснило, что закупка осуществлена на основании Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «ГРД № 2» (далее – Положение о закупке). Извещение о закупке (№ 31502266150) опубликовано 16.04.2015. В план закупок внесены соответствующие изменения 16.04.2015, закупка отражена в позиции № 73 плана. В подпункте 1.3 пункта 1 Раздела 2 Главы 11 Положения о закупке предусмотрен случай закупки у единственного поставщика, как заключение договора поставки лекарственных препаратов, включенных в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (далее – ЖНВЛП), утвержденный Распоряжением Правительства РФ. В соответствии с «Государственным реестром лекарственных средств» (по состоянию на 03.06.2015) (Часть 2) международное непатентованное или химическое наименование лекарственного препарата Куросурф – Порактант альфа. Лекарственное средство Порактант альфа включено в перечень ЖНВЛП. Максимальная сумма закупки в данном случае не предусмотрена.

На заседании Комиссии 06.07.2015 представители сторон поддержали свои доводы.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

С января 2014 г., если иной срок не предусмотрен представительным органом муниципального образования, положения [Закона](#) о закупках распространяются на автономные учреждения, созданные муниципальными образованиями.

[Закон](#) о закупках устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о закупках Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. [Порядок](#) формирования плана закупки товаров, работ, услуг, (далее – План закупок) порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, [требования](#) к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

План закупок ГАУЗ «ГРД № 2» на 2015 в единой информационной системе размещен.

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 3 части 3 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке утверждается наблюдательным советом автономного учреждения.

ГАУЗ «ГРД №2» разработало свое Положение о закупке товаров, работ и услуг для нужд ГАУЗ «ГРД № 2» и разместило на официальном сайте.

ГАУЗ «ГРД № 2» на основании своего Положения о закупке осуществило закупку у единственного поставщика ООО «Фармация Бурятии» лекарственного препарата Порактант альфа (торговое наименование «Курсурф») на сумму 3 832 200 рублей.

При анализе Положения ГАУЗ «ГРД № 2» установлено несоответствие данного Положения [Конституции](#) РФ, ГК РФ, Закону о закупках, Закону о защите конкуренции, иным нормативным правовым актам РФ.

В подпункте 1.3. пункта 1 раздела 2 Главы 11 установлен случай закупки у единственного поставщика при заключении договора поставки лекарственных препаратов, включенных в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, утвержденный Распоряжением Правительства РФ.

В соответствии с Федеральным законом от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» Правительство РФ ежегодно утверждает государственный реестр предельных отпускных цен производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов. На основании Распоряжения Правительства РФ от 30.12.2014 № 2782-р «Об утверждении перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов на 2015 год, а также перечней лекарственных препаратов для медицинского применения и минимального ассортимента лекарственных препаратов, необходимых для оказания медицинской помощи» лекарственный препарат Порактант альфа включен в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов для медицинского применения на 2015 год. Следовательно, на лекарственный препарат Порактант альфа Правительство РФ регулирует предельную цену для производителя лекарственного препарата. У поставщиков лекарственного препарата имеется возможность ценовой конкуренции.

На основании вышеизложенного следует, что включение в Положение о закупке возможности закупки у единственного поставщика, путем заключения договора поставки лекарственных препаратов, включенных в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, утвержденный Распоряжением Правительства РФ может иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

В [части 1 статьи 3](#) Закона о закупках установлены базовые принципы закупочной

деятельности: экономическая эффективность, информационная открытость, обеспечение равноправия всех участников закупки, исключение ограничения конкуренции между участниками закупки.

В целях соблюдения антимонопольных требований при закупках прямая закупка может осуществляться в двух случаях:

когда стоимость приобретаемой продукции небольшая и использование иных способов закупки нецелесообразно. При этом неважно - что закупает заказчик, у кого и на каких условиях. Главным определяющим фактором является стоимость приобретаемой продукции - она должна быть небольшой;

когда имеют место определенные обстоятельства или закупается особая продукция или у «объективно единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)». Это такие закупки как:

- закупка товаров, работ, услуг, которая относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;

- закупка услуг газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);

- закупка электрической энергии;

- закупка гарантийного и текущего обслуживания товаров, поставленных ранее, у производителя (поставщика) или его единственного дилера при условии, что наличие иного контрагента не может быть по условиям гарантии;

- заключение договора аренды недвижимого имущества;

- срочная закупка вследствие срочной потребности в продукции, в том числе вследствие чрезвычайного события, когда проведение конкурентных процедур закупки по причине отсутствия времени является нецелесообразным, при условии что обстоятельства, обусловившие срочность, не являются результатом медлительности со стороны заказчика;

- закупка товаров, работ, услуг вследствие несостоявшейся конкурентной процедуры закупки, например, когда конкурентная процедура закупки, проведенная ранее, не состоялась и имеется только один участник, соответствующий требованиям документации о закупке и подавший заявку на участие в процедуре закупки, соответствующую указанной документации, либо когда не было подано ни одной заявки на участие в закупке и т.д.;

- закупка услуг по авторскому надзору за разработкой проектной и конструкторской документации объектов капитального строительства, авторскому надзору за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, изготовлением оборудования соответствующими авторами.

В соответствии с [частью 5 статьи 4](#) Закона о закупках заказчик всегда при закупке размещает извещение, документацию и прочие документы на официальном сайте.

При этом заказчику запрещается устанавливать необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки ([пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках](#)). Следовательно, заказчик, разместив на сайте извещение и документацию о проведении закупки, приглашает неограниченный круг лиц, соответствующих документации, к участию в такой закупке.

Подпункт 1.3. пункта 1 раздела 2 Главы 11 Положения о закупке ГАУЗ «ГРД №2» в действующей редакции не обеспечивает единства экономического пространства, создает неэффективное использование денежных средств, не обеспечивает расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, препятствует развитию добросовестной конкуренции, не обеспечивает гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, в связи с чем является незаконным.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений и других закупок товаров, работ, услуг, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании изложенного и, руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [статьей 48](#), [частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ГАУЗ «ГРД № 2», выразившиеся в отсутствии в Положении о закупке критериев закупки у единственного поставщика лекарственных препаратов, включенных в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, утвержденный Распоряжением Правительства РФ, что может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать ГАУЗ «ГРД № 2» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации закупок и порядка заключения договоров по результатам закупок, а именно внести изменения в Положение о закупке.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/10-2015

09 июля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о

нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

Руководствуясь статьями 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 09.07.2015 года по делу № 05-11/10-2015 о нарушении ГАУЗ «Городской родильный дом № 2» (г. Улан-Удэ, пр. Строителей, 2, далее – ГАУЗ «ГРД № 2») части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГАУЗ «ГРД № 2» **в срок до 10 августа 2015 года** совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации закупок и порядка заключения договоров по результатам закупок, а именно, внести изменения в подпункт 1.3. пункта 1 раздела 2 Главы 11 Положения о закупке товаров, работ и услуг для нужд ГАУЗ «ГРД № 2», в части установления критериев закупки у единственного поставщика лекарственных препаратов, включенных в Перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, утвержденный Распоряжением Правительства РФ.

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.