

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-367/16

по результатам рассмотрения жалобы ОАО «Красфарма» 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»

21.07.2016

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Красфарма»: <...> - доверенность от 20.07.2016 № 169, <...> - доверенность от 20.07.2016 № 171, <...> - доверенность от 20.07.2016 № 170.

АО «Национальная иммунобиологическая компания»: <...>- доверенность от 27.06.2016 №851,

рассмотрев жалобу ОАО «Красфарма» от 11.07.2016 № 103/146 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» при проведении конкурса в бумажной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов (извещение № 31603792730) 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 ОАО «Красфарма» от 11.07.2016 № 103/146 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в бумажной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов (извещение № 31603792730) 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 20.06.2016 размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

На участие в Конкурсе подана 1 заявка.

По итогам проведения Конкурса – 18.07.2016 заключен договор с АО «Фармасинтез».

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

- Заказчиком необоснованно объединена в одну закупку поставка 16 медицинских препаратов;
- Заказчиком надлежащим образом не установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе;
- Заказчиком в Конкурсной документации не установлен приоритет промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации, перед промышленной продукцией, произведенной на территории иностранных государств.

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. 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.

Согласно Техническому заданию Документации победителю Конкурса необходимо поставить 16 лекарственных препаратов с различными международными непатентованными наименованиями.

По мнению Заявителя, закупка одним лотом 16 лекарственных препаратов с различными международными непатентованными наименованиями ограничивает количество участников Конкурса.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что объединение в один лот поставки 16 лекарственных препаратов обусловлено тем, что указанные лекарственные препараты относятся к одной фармакологической группе: противомикробных, противопаразитарных и противоглистных средств, а также относятся к противотуберкулезным средствам и предназначены как для профилактики, так и лечения активного туберкулеза любой локализации.

Кроме того, пунктами 9.10.1 и 9.10.3 Положения о закупке установлено, что необоснованное дробление закупок запрещается.

Под необоснованным дроблением закупок понимается искусственное уменьшение объема отдельной закупки, НМЦ при условии, что потребность в такой продукции на плановый период заранее известна заказчику и не существует препятствий технологического или экономического характера, не позволяющих провести одну процедуру закупки для планируемого объема требуемой продукции.

Кроме того, Документация не содержит требований о том, что участник Конкурса должен быть производителем всех 16 лекарственных препаратов.

Вместе с тем, Заявителем на заседании комиссии не представлено доказательств о том, что закупка одним лотом 16 лекарственных препаратов с различными международными непатентованными наименованиями ограничивает количество участников Конкурса.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Положением о закупке установлено, что критериями оценки заявок на участие в закупке являются:

- цена договора и/или цена за единицу продукции (значимость от 60% до 80%);
- срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг

(значимость от 0% до 10%);

- квалификация участника закупки (значимость от 0% до 20%).

Согласно Приложению 2 Информационной карты Документации критериями оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке являются:

- цена договора и/или цена за единицу продукции (значимость 70%);

Лучшим предложением по критерию признается предложение, содержащее наименьшее значение цены договора.

- срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (значимость 10%);

Лучшим предложением по критерию признается предложение о наименьшем сроке поставки продукции.

- срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг (значимость 20%).

Лучшим предложением по критерию признается предложение, содержащее наибольшее количество регистрационных удостоверений на продукцию, согласно требованиям к продукции (Приложения №2 к документации о закупке), в которых участник закупки указан в качестве производителя или держателя.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно части 2 статьи 18 Федерального закона от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» приоритет промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, на континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации, перед промышленной продукцией, произведенной на территориях иностранных государств, обеспечивается в случаях, не противоречащих международным договорам Российской Федерации, посредством установления приоритета товаров российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Вместе с тем, в настоящий момент Правительством Российской Федерации не установлен приоритет промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации, перед промышленной продукцией, произведенной на

территории иностранных государств.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. 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.

5. 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.

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».

Протокол подведения итогов от 12.07.2016 № 482 размещен в ЕИС 14.07.2016.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что по результатам проведения Конкурса заключен договор от 18.07.2016 № ВЮ/152-2/16 с победителем Конкурса АО «Фармасинтез».

Таким образом, Заказчиком нарушен срок заключения договора, предусмотренный Положением о закупке, что нарушает часть 1 статью 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Красфарма» от 11.07.2016 № 103/146 на действия (бездействие) заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» при проведении при проведении конкурса в бумажной форме на право заключения договора поставки лекарственных препаратов (извещение № 31603792730) необоснованной.

2. Признать заказчика АО «Национальная иммунобиологическая компания» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как по итогам проведения Конкурса заключен договор.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.07.2016 № 223ФЗ-367/16 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.