



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

Муниципальное автономное учреждение
здравоохранения «Центральная городская
больница № 3» города Екатеринбурга
*

ООО «Торговый дом «ВИАЛ»
*

ЗАО «Сбербанк-АСТ»
<http://www.utp.sberbank-ast.ru>

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-334/2020

г. Екатеринбург

05.02.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

при участии представителей:

– заказчика в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Центральная городская больница № 3» города Екатеринбурга – *

– в отсутствие заявителя в лице ООО «Торговый дом «ВИАЛ», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (*) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Центральная городская больница № 3» города Екатеринбурга (*), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении запроса котировок на поставку онкопрепарата оксалиплатин (извещение № 32008800341) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Торговый дом «ВИАЛ» (вх. № 01-2117 от 28.01.2020) с информацией о нарушении заказчиком в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Центральная городская больница № 3» города Екатеринбурга, его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении запроса котировок на поставку

онкопрепарата оксалиплатин (извещение № 32008800341), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель ООО «Торговый дом «Виал» указал, закупочная документация содержит нарушения требований Закона о закупках. На основании приведенного довода просит признать жалобу обоснованной.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились. Просили признать жалобу необоснованной.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках 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).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Центральная городская больница №3» города Екатеринбурга (новая редакция) (далее – Положение о закупках), утвержденное наблюдательным советом МАУЗ «ЦГБ №3» г. Екатеринбурга (протокол № 4 от «06» декабря 2018 г.) и размещенное в единой информационной системе в редакции 11 от 19.12.2018г.

24.01.2020 года в единой информационной системе размещено извещение № 32008800341 на поставку онкопрепарата оксалиплатин в действующей редакции 2 от 29.01.2020 года.

В силу ч. 5 ст. 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе "размещаются" информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с п. 23.3. Положения о закупках извещение о проведении запроса котировок в электронной форме должно содержать сведения в соответствии с пунктом 12. настоящего Положения.

Согласно п. 12.5. Положения о закупках извещение о закупке является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, включенным в документацию о закупке. В них отражаются:

- иные сведения, определенные настоящим Положением.

В силу п. 11.1. Заказчик размещает в ЕИС:

б) проекты договоров и внесенные в них изменения.

Заказчиком в Разделе 8 проекта договора установлена ответственность сторон, а именно:

8.1. За неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего договора стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ.

8.2. За просрочку поставки или недопоставку Товара Поставщик уплачивает Покупателю неустойку в размере 0,1 % стоимости товара, поставка которого просрочена, за каждый день просрочки.

8.3. За поставку Товара ненадлежащего качества, т.е. с нарушением требований к качеству, установленных настоящим договором, Поставщик уплачивает Покупателю

неустойку в размере 0,1% стоимости Товара, в котором обнаружены недостатки по качеству.

8.4. За просрочку оплаты товара Покупатель уплачивает Поставщику неустойку в размере 0,001% стоимости неоплаченного товара, за каждый день просрочки.

8.5. По соглашению сторон настоящего договора размер неустойки за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего договора может быть изменен.

В силу п. 1 ст. 329 «Гражданского кодекса Российской Федерации» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ) исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

В соответствии с п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Заключая договор, истец согласился на его условия, в частности, касающиеся сроков поставки и его ответственности за нарушение обязательств по договору.

Законодательством в сфере закупок не определены требования к содержанию договора, заключаемого по итогам закупки. Кроме того, в Положении о закупках, которым заказчик руководствуется в своей закупочной деятельности, не установлены правила определения размера санкций в отношении сторон.

Согласно п. 73 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» (далее – Постановление № 7) несоразмерность и необоснованность выгоды могут выражаться, в частности, в том, что возможный размер убытков кредитора, которые могли возникнуть вследствие нарушения обязательства, значительно ниже начисленной неустойки (ч. 1 ст. 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, ч. 1 ст. 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

В соответствии с п. 2 ст. 4 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» основными принципами охраны здоровья являются, в том числе, приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Предметом поставки по договору является медицинских препаратов (оксалиплатин), отсутствие которого, в отличие от иных товаров (мебели, расходных материалов, белья) напрямую влияет на жизнь и здоровье людей, качество оказания медицинской помощи и медицинских услуг населению.

Закупка медицинских препаратов (оксалиплатин) осуществляется в соответствии с имеющейся в нем необходимостью, для надлежащего, качественного и своевременного проведения анализов в целях установления или исключения наличия у пациентов того или иного заболевания. Больница не имеет возможности приостановить прием анализов у населения.

Нарушение срока обеспечения больницы необходимым медицинскими препаратами (оксалиплатин) под угрозу жизнь и здоровье пациентов, правильность и своевременность постановки диагноза, возможность своевременного оказания пациентам требуемой медицинской помощи.

Таким образом, установление в проекте договора обязательных условий об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств направлено на стимулирование поставщика (подрядчика, исполнителя) к исполнению обязанности в срок.

Таким образом, в действиях заказчика, установившего в проекте договора соответствующий размер санкций в отношении исполнителя по договору, нарушений Закона о закупках не выявлено.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Торговый дом «Виал» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Центральная городская больница № 3» города Екатеринбурга, закупочной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице Муниципального автономного учреждения здравоохранения «Центральная городская больница № 3» города Екатеринбурга, закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*