РЕШЕНИЕ

по делу № 02-28/18А

г. Якутск резолютивная часть оглашена «29» октября 2018 г.

изготовлено в полном объеме «31» октября 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

<....> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<....> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<....> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии.

При участии:

от заявителя ООО ФФ «Рослек» – <....>, с ненадлежаще оформленной доверенностью, в качестве слушателя;

от ответчика ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» – <....>, по доверенности №57 от 20.10.2018 г.;

Рассмотрев дело № 02-28/18А возбужденное на основании жалобы ООО ФФ «Рослек» в отношении ГБУ РС (Я) «Якутская городская клиническая больница» при организации и проведении электронного аукциона на оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту изделий медицинской техники (Извещение №0116200007918005405 от 30.07.2018), по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) «14» августа 2018г. поступила жалоба ООО ФФ «Рослек» (далее по тексту - Заявитель) на действия Государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) «Якутская городская клиническая больница» (далее по тексту – Заказчик, ГБУ РС (Я) «ЯГКБ») при организации и проведении электронного аукциона на оказание услуг по техническому обслуживанию и

ремонту изделий медицинской техники (Извещение №0116200007918005405 от 30.07.2018 по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель считает, что в предмет закупки неправомерно объедены в один предмет закупки различные лицензируемые виды деятельности.

Приказом Якутского УФАС России № 49 от 19.09.2018 г. возбуждено дело №02-28/18А о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ГБУ РС (Я) «ЯГКБ».

«20» сентября 2018 г. Якутским УФАС России вынесено определение о назначении дела №02-28/18А дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на «15» октября 2018г. в 15ч.00м., в связи с обнаружением признаков нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ГБУ РС (Я) «ЯГКБ».

«10» октября 2018 г. ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» направило мотивированный нормами права отзыв по существу обнаруженных антимонопольным органом признаков нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции», с приложением документов, подтверждающих доводы ответчика.

В своем отзыве ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» указывает следующее

В соответствии с п. 17 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежат, в том числе деятельность по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

В соответствии с Положением о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 03.06.2013 №469, понятие «медицинская техника» означает медицинские изделия, представляющие собой инструменты, аппараты, приборы, оборудование, применяемые в медицинских целях отдельно и в сочетании, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

В состав деятельности по производству и техническому обслуживанию

медицинской техники в части технического обслуживания входят следующие работы (услуги):

а) монтаж и наладка медицинской техники;

б) контроль технического состояния медицинской техники;

в) периодическое и текущее техническое обслуживание медицинской техники;

г) ремонт медицинской техники.

Медицинские изделия Аппарат рентгеновский передвижной Mobildrive с высококачественным генератором, аппарат рентгенографический АРЦ "ОКО" цифровой, рентгено диагностическая система AXIOM ICONOS MD являются источниками ионизирующего излучения.

Согласно п. 39 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 года №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» в перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии, входит деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности). Порядок лицензирования деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) утвержден Постановлением Правительства РФ от 02.04.2012 №278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности). Согласно п. 6 Приложения к Постановлению №278 лицензируемая деятельность включает в себя осуществление технического обслуживания источников ионизирующего излучения (генерирующих).

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описание объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Таким образом, Заказчик самостоятельно определяет объект закупки в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе, в связи с чем, в предмет закупки включено техническое обслуживание и ремонт

медицинской техники и медицинской техники с ионизирующим излучением.

Ответчик считает, что объединение в один лот оказания услуг по техобслуживанию и ремонту медицинской техники и медицинской техники с ионизирующим излучением не влечет за собой ограничения количества участников закупки по причине исключении из их числа лиц, обладающих только одной из вышеуказанных лицензий, поскольку наличие таких лицензий предусмотрено действующим законодательством.

11.09.2018г. ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» аннулировало электронный аукцион (извещение № 0116200007918005405).

Якутским УФАС России установлено следующее.

В процессе рассмотрения указанного заявления была произведена проверка информации, содержащейся в заявлении, а также проведён анализ состояния конкуренции на товарном рынке. В ходе проведения анализа установлено следующее.

Временной интервал исследования товарного рынка определён с 30.07.2018 по 20.08.2018г.

Предметом закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту изделий медицинской техники.

Хозяйствующим субъектом, участвующим в торгах был единственный участник открытого аукциона: ООО «Регион-Сервис».

30.07.2018 г. уполномоченный на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru орган разместил извещение №0116200007918005405 о проведении электронного аукциона.

Дата и время начала подачи заявок - 30.07.2018 20:30

Дата и время окончания подачи заявок - 15.08.2018 11:00

Место подачи заявок - Заявка на участие в электронном аукционе направляется участником оператору электронной площадки

Порядок подачи заявок - Подаются участником в форме электронного документа, содержащего две части заявки, предусмотренные ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 21.08.2018

Дата проведения аукциона в электронной форме - 24.08.2018

Время проведения аукциона - 09:51

Временной интервал исследования:

Источник финансирования – ТФОМС

Наименование объекта закупки - Оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту изделий медицинской техники.

Предметом закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту изделий медицинской техники (1108 позиций):

- эндоскопическое оборудование.

- приборы, аппараты и оборудование лазерные;

- приборы, аппараты и оборудование для физиотерапии;

- приборы, аппараты и оборудование для функциональной диагностики;

- приборы, аппараты и оборудование для рентгенологии;

- приборы, аппараты и оборудование для отоларингологии;

- приборы, аппараты и оборудование для офтальмологии;

- приборы, аппараты и оборудование и инструменты для стоматологии;

- приборы, аппараты, оборудование и инструменты для хирургии и нейрохирургии;

- дезинфекционное оборудование;

- мебель медицинская;

- стерилизационное оборудование;

- приборы, аппараты и оборудование для акушерства, гинекологии и неонатологии;

- наркозно-дыхательные и реанимационные приборы, аппараты и оборудование

- приборы, аппараты и оборудование, применяемые при лабораторных, морфологических исследованиях и в учреждениях санитарно-эпидемиологического профиля;

- аптечное оборудование;

- клинико-диагностические приборы и аппараты;

- приборы, аппараты и оборудование для урологии и очищения крови вне организма.

Информационной картой аукционной документации установлены следующие требования:

«Соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся предметом закупки, определяется наличием:

1. Лицензии на производство и техническое обслуживание медицинской техники согласно:

- Федеральному закону РФ от 04.05.2011 г. №99-ФЗ;

- Постановлению Правительства РФ от 03.06.2013 г. №469:

пункт 2. в части технического обслуживания (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники:

а) монтаж и наладка медицинской техники;

б) контроль технического состояния медицинской техники;

в) периодическое и текущее техническое обслуживание медицинской техники;

г) ремонт медицинской техники.

2. Лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности), выданной в соответствии с ФЗ от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»».

Установлено, что в перечень оборудования в отношении которого требуется осуществить техническое обслуживание и ремонт включены приборы, аппараты и оборудование для рентгенологии (аппарат рентгеновский передвижной Mobildrive с высококачественным генератором, аппарат рентгенографический АРЦ "ОКО" цифровой, рентгено диагностическая система AXIOM ICONOS MD), для обслуживания которых требуется лицензия на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих).

Остальное оборудование, в отношении которого требуется осуществить техническое обслуживание и ремонт требует наличие лицензии на производство и техническое обслуживание медицинской техники.

Согласно протоколу № 0116200007918005405-1 от 20.08.2018 на участие в электронном аукционе подана единственная заявка, признанная соответствующей требованиям аукционной документации, следовательно, электронный аукцион признан несостоявшимся, и контракт должен быть заключен по максимальной цене.

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Положения Закона о контрактной системе устанавливают запрет на установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в закупке.

Объединение в один лот оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту изделий медицинской техники, а также изделий медицинской техники с использованием источников ионизирующего излучения (генерирующих) влечет за собой ограничение количества участников закупки, поскольку формирование лота подобным образом исключает возможность участия в закупке лиц, обладающих только одной из вышеуказанных лицензией.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, объединение в один лот различных лицензируемых виды деятельности противоречит части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия по рассмотрению дела приняло Заключение об обстоятельствах дела № 02-28/18А от 16.10.2018 г.

ООО ФФ «Рослек» получило Заключение – вход. № 588 от 17.10.2018 г.

ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» получило Заключение – вход. № 2093 от 18.10.2018 г.

Дополнительных документов и пояснений на Заключение по делу в Якутское УФАС России не представлено.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-28/18А приходит к выводу, что ГБУ

«ЯГКБ» путем объединения в один лот оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту изделий медицинской техники, а также изделий медицинской техники с использованием источников ионизирующего излучения (генерирующих) ограничивает количества участников закупки, поскольку формирование лота подобным образом исключает возможность участия в закупке лиц, обладающих только одной из вышеуказанных лицензией.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России учитывая совокупность имеющихся доказательств, пояснений, фактических обстоятельств, рассмотренных Комиссией, результатов проведенного Якутским УФАС России Анализа конкурентной среды на рассматриваемом товарном рынке, приходит к выводу о нарушении ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» части 1 статьи 17 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Вместе с тем, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении недобросовестной конкуренции в связи с тем, что на момент вынесения настоящего решения ГБУ РС (Я) «ЯГКБ» аннулировала электронный аукцион по извещению № 0116200007918005405.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006г.№135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а :

1. Признать Государственное бюджетное учреждение Республики Саха (Якутия) «Якутская городская клиническая больница» (ОГРН 1021401068897, ИНН 1435026510, КПП 143501001, 677005, адрес: Республика Саха (Якутия), Якутск г., ул. Стадухина, д. 81.) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. В связи с тем, что Государственным бюджетным учреждением Республики Саха (Якутии) «Якутская городская клиническая больница» электронный аукцион аннулирован, предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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