

РЕШЕНИЕ

по делу № 08-04-16/33

о нарушении антимонопольного законодательства

07 апреля 2017 года

город Мурманск

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии: И.Н.Попова – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены Комиссии: А. С. Коптев – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Д.А.Мареха – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии представителей ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» <...> по доверенности, <...> по доверенности,

в отсутствие представителя ООО «Камедик» и ООО «Торговый Дом Гекса — Северо-Запад» уведомленных о времени рассмотрения жалобы надлежащим образом,

рассмотрев материалы дела № 08-04-16/33 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Мурманского УФАС России поступили заявления ООО «Торговый Дом — Гекса Северо-Запад» и ООО «Камедик» о нарушении антимонопольного законодательства заказчиком — ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку операционного белья, реестровый номер закупки 0149200002316003178 (далее по тексту также - Закупка).

Согласно поступившим заявлениям их податели считают неправомерным объединение в один лот технологически и функционально не связанных операционного белья и медицинских инструментов (отсос, клещи, зажим).

Усматривая признаки ограничения конкуренции среди участников Закупки со стороны Заказчика Управлением возбуждено дело № 08-04-16/33 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции), в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регулируется положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе).

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок; запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям цитируемого Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из цитируемого Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В соответствии с положениями статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Из изложенного следует, что при осуществлении закупочной деятельности Заказчик также обязан учитывать требования Закона о защите конкуренции.

Конкуренция - это 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 (статья 4 Закона о защите конкуренции).

Статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает антимонопольные требования к торгам. Таким образом, правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

Частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем

включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Приведенное положение Закона о защите конкуренции направлено на защиту интересов малого и среднего бизнеса, поскольку укрупнение лота не только может приводить к увеличению начальных (максимальных) цен на товары, работы, услуг, но и устанавливает дополнительные барьеры для специализированных предприятий и компаний, производящих (выполняющих, оказывающих) определенные товары, работы, услуги. Такое укрупнение может приводить к ограничению количества участников процедуры закупки.

При этом, Заказчик наделен правом выделения отдельных лотов в размещенном им заказе. Формирование лота является правом заказчика, который не должен нарушать запрет, установленный частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Исходя из технического задания Закупочной документации предметом закупки является поставка операционного белья и медицинских инструментов.

Так, в пункте 1.3 раздела 1 «Общие положения» Технического задания Закупочной документации Заказчик указал коды закупаемой продукции согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности: Код (ОКПД) ОК 034-2007 с указанием вида продукции, соответствующий предмету аукциона:

24.42.24.142 Одежда стерильная одноразовая хирургическая из нетканых материалов

24.42.24.141 Белье стерильное одноразовое операционное из нетканых материалов

24.42.24.140 Изделия стерильные одноразовые хирургические специальные из нетканых материалов для защиты пациента и медицинского персонала.

При этом Заказчик включил в состав товара «Комплект акушерский» в Техническом задании Закупочной документации товары не относящиеся к вышеуказанным кодам ОКВЭД:

- Идентификационные браслеты «мать и дитя» в составе «Комплект белья хирургический тип 3»,
- Отсос,
- Клеши пластмассовые (типа корнцанг),
- Зажим для пуповины пластмассовый,
- а также Салфетки из марли 17-и нитей на 1см² с рентгеноконтрастной нитью и Салфетки из марли, 17-и ниточная 4-х слойная с рентгеноконтрастной нитью.

Согласно части 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее — Закон об охране здоровья граждан) любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях

отдельно или в сочетании между собой, 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 метаболитического воздействия на организм человека являются медицинскими изделиями.

Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга (части 1 статьи 38 Закона об охране здоровья граждан).

Учитывая функциональные характеристики закупаемых товаров можно сделать вывод, что закупаемое медицинское белье и медицинские инструменты имеют различное функциональное и технологическое назначение: белье служит для защиты персонала и пациента, а медицинские инструменты — для воздействия на организм пациента.

Согласно части 2 статьи 38 Закона об охране здоровья граждан медицинские изделия подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий. Номенклатурная классификация медицинских изделий утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минздрава России от 6 июня 2012 г. № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» утверждены

- «Номенклатурная классификацией медицинских изделий по видам»,
- «Номенклатурная классификацией медицинских изделий по классам в зависимости от потенциального риска их применения».

Согласно номенклатурной классификации медицинских изделий по видам:

- операционное белье относится к группам вспомогательных общепольничных медицинских изделий (может находиться в различных группах номенклатуры) и является элементами одежды, либо материалами, используемыми для защиты оборудования или пациента;
- клещи, зажимы и отсосы относятся к группе медицинских инструментов.

Согласно описанию, указанному в Номенклатурной классификации медицинских изделий по видам, операционное белье и медицинские инструменты имеют различное функциональное и технологическое назначение (не сопоставимы по медицинским и техническим критериям).

Кроме того, операционное белье и медицинские инструменты не должны объединяться в один лот в соответствии с требованиями действующего

законодательства.

В соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе (Применение национального режима при осуществлении закупок) Правительством Российской Федерации издано постановление от 05.02.2015 № 102 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Постановление об ограничении допуска медицинских изделий к закупкам).

Постановлением об ограничении допуска медицинских изделий к закупкам утвержден Перечень отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — Перечень отдельных видов медицинских изделий).

Пунктом 2(2) Постановления об ограничении допуска медицинских изделий к закупкам установлено, что для целей ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия, включенные в Перечень отдельных видов медицинских изделий и не включенные в него.

В Перечень отдельных видов медицинских изделий включены «Специальные хирургические одноразовые стерильные изделия из нетканых материалов для защиты пациента и медицинского персонала» ОКВЭД 14.19.32.120.

При этом Перечень отдельных видов медицинских изделий не содержит групповых (родовых) или индивидуальных названий таких медицинских изделий как зажим для пуповины, клещи, отсос, идентификационные браслеты «мать и дитя», «комплект для обработки пуповины».

Указанное также подтверждает, что одноразовые стерильные изделия из нетканых материалов относятся к самостоятельной группе товаров, в том числе имеющей особенности в правовом регулировании их оборота на рынке.

Кроме прочего установлено, что на рынке отсутствуют зарегистрированные в установленном порядке товары объединяющие в единый комплекты медицинское белье и необходимые Заказчику медицинские инструменты (т. е. «Комплект акушерский» в конфигурации указанной в Техническом задании).

В ходе заседания Комиссии Мурманского УФАС России Заказчик подтвердил возможность разделения закупаемых товаров на два лота (выделения в отдельный лот медицинских инструментов).

Объединение в один лот товаров, функционально не связанных между собой, свидетельствует о нарушении заказчиком статьи 8 Закона о контрактной системе и может привести к ограничению количества участников закупки (в том числе в связи с невозможностью поставить специализированный комплект в виду отсутствия такого товара на в обороте).

Организации, специализирующиеся на поставках медицинского белья, ограничиваются в возможности участвовать в закупке в связи с необходимостью приобретения существенного количества товаров не входящих в обычную

номенклатуру поставок (соответственно необходимо привлечь денежные средства, заключить договоры с поставщиками, что требует соответствующих финансовых и временных затрат).

Для производства медицинских изделий из ткани и медицинских инструментов из пластика или стали используются различные материалы и оборудование и технологические процессы, что ограничивает возможности производителей специализирующихся на изготовлении только одного вида товаров участвовать в Закупке.

Таким образом, в совокупности имеющиеся материалы свидетельствуют о нарушении Заказчиком при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку операционного белья, реестровый номер закупки 0149200002316003178, части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем объединения технологически и функционально не связанных товаров, поставка которых является предметом Закупки.

Изучив материалы дела, рассмотрев представленные материалы и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившееся в объединении технологически и функционально не связанных товаров в один предмет закупки при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку операционного белья, реестровый номер закупки 0149200002316003178.

2. Выдать ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» предписание об устранении нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Председатель комиссии И.Н. Попова

Члены комиссии А.С. Коптев

Д.А.Мареха

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 08-04-16/33

о нарушении антимонопольного законодательства

07 апреля 2017 года

город Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Мурманского УФАС России) в составе: председателя комиссии – заместителя руководителя управления Поповой И.Н., членов комиссии: А. С. Коптева – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Мареха Д.А. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» и на основании решения по делу № 08-04-16/33 от 07 апреля 2017 года о нарушении ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» при проведении закупок товаров медицинского назначения в первом полугодии 2017 года не допускать действий, которые приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: не объединять в одном лоте закупки товары не имеющие технологической и функциональной связи.

2. ГОБУЗ «Мурманский областной перинатальный центр» проинформировать Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области об исполнении пункта 1 предписания в срок до 30 июня 2017 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи в Арбитражный суд Мурманской области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьёй 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.

Председатель комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

А.С. Коптев

Д.А.Мареха