

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1067/2022

«13» сентября 2022 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи (ВКС):

- <...> – представителя государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (доверенность № 45 от 18.08.2022);

- <...> – представителя ООО «Сограндис» (доверенность б/н от 01.06.2022).

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ООО «Сограндис» № 042/07/3-1067/2022 и ее материалы,

### УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Сограндис» (Заявитель) на действия заказчика - государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (далее – Заказчик, ГАУЗ КОКБ) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку медицинского оборудования с принадлежностями, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32211620394 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик в документации установил требования к характеристикам товара, которые в совокупности отвечают требованиям одного производителя, что нарушают ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и приводят к ограничению количества участников. Подробно доводы Заявителя указаны в жалобе.

Уведомлением № 05/5826 от 02.09.2022 жалоба № 042/07/3-1067/2022 назначена к рассмотрению на 09.09.2022 на 11 часов 00 минут.

08.09.2022 от Заказчика поступили запрашиваемые документы и письменное возражение на жалобу Заявителя (вх. 2859).

08.09.2022 от Заявителя поступили дополнительные пояснения (вх. 5242э) к жалобе об установление Заказчиком требований к характеристикам, по ряду позиций технического задания, которые в совокупности отвечают товару единственного производителя «Брэйнлаб АГ» и просьба рассмотреть действия Заказчика и единственного участника данной закупки на сговор, что является признаками нарушения ст. 17 Закон о защите конкуренции.

09.09.2022 состоялось рассмотрение жалобы № 042/07/3-1067/2022, на котором представитель ООО «Сограндис» заявил, что у общества отсутствует возможность предоставить медицинское оборудование «Брэйнлаб АГ», так как производитель отказывает в поставке данного оборудования и просит предоставить время для предоставления доказательств.

Комиссией было принято решение об отложении рассмотрения жалобы для получения дополнительной информации как от Заявителя, так и Заказчика.

Уведомлением № 05/5998 от 09.09.2022 жалоба № 042/07/3-1067/2022 назначена к рассмотрению на 13.09.2022 на 16 часов 00 минут.

13.09.2022 от представителя Заявителя поступили дополнительные пояснения к жалобе в которых указывает, что осуществлял попытку закупить товар производства компании «Брэйнлаб» на официальном сайте «Брэйнлаб АГ», однако не получил ответа и представляет скриншот письма от гражданина <...> .

Также представитель Заявителя утверждает, что Заказчик закупает оборудование в минимальной комплектации по завышенной цене и представляет реестр закупок за 2021- 2022 с указанием цены заключенных контрактов. Подробно дополнительные пояснения к жалобе изложены в письме (вх. № 5331э от 13.09.2022).

13.09.2022 от представителя Заказчика представлены дополнения к возражениям на жалобу (исх. № 2899) и письма от производителя компании «Брэйнлаб» и официального дистрибьютора ООО «Нейропроджект» о том, что продукция компании «Brainlab AG» доступна для заказа, закупки, завоза на территорию Российской Федерации. Любая торгующая организация на территории Российской Федерации вправе обратиться в дистрибьюторскую сеть, в том числе в «Brainlab AG» с вопросом приобретения медицинского оборудования.

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-1067/2022, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых отдельными видами юридических лиц для нужд Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (далее - Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Заказчик разместил на официальном сайте ЕИС извещение и документацию об аукционе на поставку медицинского оборудования с принадлежностями (далее –

Документация).

Согласно пункту 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в частности, описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что Заказчиком в пункте 9 части 2 Информационной карты закупочной документации установлены требования к поставляемому товару. В требованиях к техническим характеристикам товара указано наименование товара «система хирургическая навигационная с принадлежностями для нейрохирургии» и ее функциональные характеристики.

Документация не содержит указание на товарный знак, наименование места происхождения товара, наименование производителя товара, в документации установлены лишь требования к техническим и функциональным характеристикам товара в целях реализации потребностей заказчика, а сведения, запрещенные к указанию в документации отсутствуют. Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что описание предмета закупки не противоречит ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целью регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - Заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств.

Из вышеназванного следует, что основной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности товара, что предполагает самостоятельность заказчиков в определении условий закупок и порядка её проведения, а также выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика в рамках проводимой закупки.

Как указано в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 Закон о закупках не обязывает заказчиков обеспечивать участие в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчиков, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к предмету закупки.

Заказчик является многопрофильным учреждением здравоохранения регионального значения, на базе которого развернуты в том числе учебные кафедры для обучения учащихся медицинских образовательных учреждений, что требует высокого уровня оснащения передовыми методами лечения и использования современного медицинского оборудования.

Осуществляя медицинскую деятельность, во исполнение требований Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об основах охраны здоровья граждан), ГАУЗ ККОБ обязан обеспечить квалифицированную медицинскую помощь населению.

Система хирургическая навигационная с принадлежностями для нейрохирургии применяется, в том числе в оказании высокотехнологичной медицинской помощи.

Заявителем одним из доводов жалобы указаны сравнительные характеристики других систем хирургических навигационных с принадлежностями для нейрохирургии, которые в своем составе не имеют значительного количества опций, которые имеются в составе закупаемой системы и по его мнению являются излишними и не имеют никакого клинического значения.

В свою очередь Заказчик в своих возражениях на доводы жалобы подробно поясняет для каких целей включаются те или иные опции в составе закупаемого оборудования. Также Заказчик считает, что иное оборудование, менее оснащенное, требует его доработки и доукомплектования, что фактически является элементом конкуренции для участников соответствующего рынка оборудования и не может рассматриваться, как ограничение конкуренции по причине отсутствия каких-либо значимых функций (опций), в противном случае развитие медицинского оборудования просто прекратится, так как не будет иметь не экономического, не практический смысл.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что из сравнительных характеристик оборудования, указанных Заявителем следует, что другое оборудование по ряду функций действительно уступает, закупаемому.

На официальном сайте дистрибьютора ООО «Нейропроджект» по адресу <https://www.neurop.ru/products/neurosurgery/> указано, что Компания является одним из лидеров в работе с учреждениями здравоохранения в области нейрохирургии, онкологии и реанимации в России и странах СНГ.

Официально представляет зарубежные компании-производители с мировым именем, в том числе: Brainlab AG (Германия), Mectron s.p.a (Италия), Stryker Corp. (США). Ключевыми продуктами являются комплексные решения в области медицинской техники и расходных материалов для операций на головном и спинном мозге, позвоночнике, нервах и печени, а также послеоперационном наблюдении пациентов с острыми и хроническими заболеваниями.

BRAINLAB - мировой лидер в хирургической навигации. Это единственная система с бесконтактной регистрацией. Бесконтактная не стерильная лазерная указка на обычных батарейках позволяет зарегистрировать пациента за 5-10 сек.

Единственная система на рынке с моторизированной камерой, управлять которой можно с монитора. В работе с компьютерными томографами камера автоматически следит за КТ и пациентом (автоматическая регистрация).

Единственная навигация в мире, совместимая со всеми типами диагностического интраоперационного ультразвука в нейрохирургии и т.д.

На основании изложенного, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к

выводу, что в данном случае закупаемое оборудование является наиболее современным и единственным с такими опциями.

Согласно части 3 статьи 34 Закона об основах охраны здоровья граждан определено, что высокотехнологичная медицинская помощь, являющаяся частью специализированной медицинской помощи, включает в себя применение новых сложных и (или) уникальных методов лечения, а также ресурсоемких методов лечения с научно доказанной эффективностью, в том числе клеточных технологий, роботизированной техники, информационных технологий и методов геномной инженерии, разработанных на основе достижений медицинской науки и смежных отраслей науки и техники.

В отсутствие современного и передового медицинского оборудования не представляется возможным осуществлять новые и сложные медицинские виды помощи.

Согласно положений Закона об основах охраны здоровья граждан определено, что охрана здоровья граждан – это система мер политического, экономического, правового, социального, научного, медицинского, в том числе санитарно-противоэпидемического (профилактического), характера, осуществляемых органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, организациями, их должностными лицами и иными лицами, гражданами в целях профилактики заболеваний, сохранения и укрепления физического и психического здоровья каждого человека, поддержания его долголетней активной жизни, предоставления ему медицинской помощи.

Соответственно, Заказчику требуется современное и ресурсоемкое оборудование в наибольшей степени, удовлетворяющее потребности Заказчика в лечении пациентов медицинского учреждения.

Основной задачей Закона о закупках является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате закупки лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств.

Довод о том, что товар, который является предметом спорной закупки, по ряду позиций технического задания ограничен в свободном обращении является не состоятельным из ходя из следующего:

В соответствии с регистрационными удостоверениями на медицинское изделие № ФСЗ 2012/12520, которое закупает Заказчик, указано 3 поставщика ООО «МИП – Тест», ООО «Медиэксперт Консалтинг», ООО «Актуальные медицинские поставки». Кроме того, при расчете НМЦ договора учитывались 3 коммерческие предложения от организаций ООО «Мосмедмаркет», ООО «Столица-мед», ООО «Нефролайф».

Также, Заказчиком представлены письма от производителя компании «Брэйнлаб» и официального дистрибьютора ООО «Нейропроджект» о том, что продукция компании «Brainlab AG» доступна для заказа, закупки, завоза на территорию Российской Федерации. Любая торгующая организация на территории Российской Федерации вправе обратиться в дистрибьюторскую сеть, в том числе

в «Brainlab AG» с вопросом приобретения медицинского оборудования.

Вышеуказанные письма представлены на бланках предприятий, с подписями лиц и печатями организаций, с указанием адреса ГАУЗ «КОКБ».

Кроме того, на территории Российской Федерации осуществляют деятельность иные дистрибьюторы медицинской техники «BRAINLAB в России, так например, с 2012 года официальным дистрибьютором является ООО «ЕвроМедМаркет», также ООО «Эталонмед».

С учетом вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что закупаемое медицинское оборудование находится в свободном обороте на рынке Российской Федерации и могут быть поставлены согласно по требованиям Заказчика, как производителем, так и любым участником рынка.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции» определено, что 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.

Требований о наличие товара у участника закупки на момент подачи заявки в Документации не указано.

Факт невозможности участия в закупки конкретного участника, в том числе Заявителя, в связи с отсутствием у него необходимого Заказчику товара, не влечет за собой нарушения прав этого участника условиями Закупки, не является нарушением принципов, предусмотренных Законом о закупках и не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупках.

Доказательства того, что данные требования, указанные в Документации противоречат Закону о закупках, либо данные требования нарушают законные права и интересы Заявителя и ограничивают конкуренцию среди участников, Заявителем не представлены. Не получение ответа от производителя компании «Брэйнлаб» на письмо не свидетельствует об отказе в закупке оборудования, с учетом того, что письмом запрашивалось ценовое предложение на оборудование в соответствии со спецификациями.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что установленные в Документации требования к характеристикам товаров обусловлены потребностями Заказчика, спецификой работы лечебного учреждения (социально значимого объекта) и направлены на своевременное и качественное оказание населению медицинской помощи.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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) принимает

решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Сограндис» на действия заказчика государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» необоснованной.
2. Передать материалы жалобы в части довода ООО «Сограндис» о наличии признаков нарушения статьи 17 Закон о защите конкуренции, выразившихся в заключение антиконкурентного соглашения между Заказчиком и единственным участником данной закупки для рассмотрения в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.
3. Передать сведения в части довода жалобы ООО «Сограндис» на предмет обоснованности установления начальной максимальной цены договора государственным автономным учреждением здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» в Главное контрольное управление Кузбасса.

Заместитель Председателя комиссии:

Члены Комиссии:

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