

РЕШЕНИЕ

по делу № АМЗ-63/2017

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена «21» декабря 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «22» декабря 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии:

члены комиссии:

рассмотрев дело №АМЗ-63/2017 по признакам нарушения государственным бюджетным учреждением «Катайская центральная районная больница» (641700, Курганская область, Катайский район, г. Катайск, ул. Матросова, д. 80, ИНН 4509000995, ОГРН 1024501454845) части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во включении в состав лота при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru) товаров, технологически и функционально не связанных с товарами, поставка которых является предметом указанного электронного аукциона, что приводит или может привести к ограничению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании решения от 15.08.2017 г. по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок №05-02/220-17, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Прайд» на действия государственного бюджетного учреждения «Катайская центральная районная больница» (вх. №5216 от 08.08.2017 г.), а также по результатам рассмотрения материалов по обозначенной жалобе ООО «Прайд», переданных должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области, уполномоченному на

рассмотрение обращений в порядке, предусмотренном Главой 9 Закона о защите конкуренции, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях государственного бюджетного учреждения «Катайская центральная районная больница» при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru), Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области возбуждено дело № АМЗ-63/2017 в отношении государственного бюджетного учреждения «Катайская центральная районная больница» (641700, Курганская область, Катайский район, г. Катайск, ул. Матросова, д. 80, ИНН 4509000995, ОГРН 1024501454845) по признакам нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во включении в состав лота при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru) товаров, технологически и функционально не связанных с товарами, поставка которых является предметом указанного электронного аукциона, что приводит или может привести к ограничению конкуренции. В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступила жалоба ООО «Прайд» на действия государственного бюджетного учреждения «Катайская центральная районная больница» (далее – ГБУ «Катайская ЦРБ», Ответчик) при проведении электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области 15.08.2017 г. данная жалоба рассмотрена и признана необоснованной, о чем принято решение по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок №05-02/220-17.

Вместе с тем, в числе доводов поданной жалобы содержалось также указание ООО «Прайд» на нарушение Ответчиком положений статьи 17 Закона о защите конкуренции по следующим мотивам.

ООО «Прайд» указало, что в пункте 1.5 информационной карты оспариваемого электронного аукциона содержится наименование объекта закупки: «Поставка шприцов и устройств для переливания крови», однако, в пунктах 10-29 технического задания (приложение №2 к документации электронного аукциона) указаны товары, не соответствующие объекту закупки.

Так, в пунктах 10-16 указаны товары, предназначенные для катетеризации мочевого пузыря и эвакуации мочи; в пункте 17 – зонд, предназначенный для эвакуации желудочного содержимого, промывания желудка и введения энтерального питания и лекарственных средств; в пунктах 18-21 трубки предназначены для интубации верхних дыхательных путей при проведении искусственной вентиляции легких и ингаляционного наркоза; в пунктах 22-24 указаны трубки, предназначенные для дренирования полых структур, протоков, органов для выведения биологических жидкостей или содержимого; в пункте 25 указан товар, являющийся составной частью системы для проведения клизмирования; в пунктах 26-27 товар предназначен для санации ротовой и носовой полости, аспирации содержимого и

трахеобронхиального дерева; в пункте 28 товар предназначен для прокола кожи при взятии капиллярной крови на анализ; в пункте 29 товар является элементом дыхательного контура для проведения искусственной вентиляции легких и ингаляционного наркоза.

Между тем, нарушение антимонопольного законодательства, в том числе нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции, может быть установлено антимонопольным органом исключительно в порядке, предусмотренном Главой 9 Закона о защите конкуренции.

Учитывая наличие вышеперечисленных доводов жалобы, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области по результатам рассмотрения жалобы ООО «Прайд» принято решение о передаче материалов должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области, уполномоченному на рассмотрение обращений в порядке, предусмотренном Главой 9 Закона о защите конкуренции, о чем указано в резолютивной части решения от 15.08.2017 г. по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок №05-02/220-17.

В письменных и устных пояснениях по делу АМЗ-63/2017 Ответчик указал, что порядок формирования лотов законодательно не закреплен, решение о формировании лотов принимает заказчик. Заказчик наделен правом самостоятельно выделять лоты по группам, классам, видам и иным единицам, выставлять предмет торгов единым лотом, а также определять его содержание.

Кроме того, Ответчик обозначил, что все изделия медицинского назначения, поставка которых является предметом электронного аукциона № 0343300002517000028, включены в состав одного вида продукции по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034- 2007 (КПЕС 2002) 33.10.15 «Инструменты медицинские (шприцы, иглы, катетеры, канюли и т.д.)», неразрывно связаны между собой технологически и функционально, то есть используются для инъекций и взятия крови, введения в организм пациентов лекарственных форм и иных веществ, используются вместе и подменяют друг друга, поэтому их объединение в один лот никак не нарушает норм материального права.

Как пояснил Ответчик, описание объекта закупки полностью соответствует требованиям, установленным статьей 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Также Ответчик указал, что по существу наименования объекта закупки произошла техническая ошибка при формировании лота плана графика, наименование выбрано в соответствии с планом закупок. При этом Ответчик считал, что данная ошибка не привела к ограничению конкуренции и нарушению части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как на участие в закупке поступило не менее трех заявок не аффилированных между собой лиц, при осуществлении торгов начальная максимальная цена контракта снижена на 51%.

Ответчик полагал необходимым отметить тот факт, что ООО «ПРАЙД», подавая

жалобы на аукционные документации заказчиков, действует не в своих интересах, так как при регистрации на площадке «Сбербанк АСТ» с 24.08.2015 г. данной организацией по состоянию на 23.11.2017 г. не заключено ни одного контракта.

Кроме того, Ответчик представил на рассмотрение дела копию дополнительного соглашения от 06.12.2017 г. о расторжении контракта №03433000025117000028-0108538-01, согласно которому контракт, заключенный по результатам указанной выше процедуры аукциона, расторгнут по соглашению сторон. При этом Ответчик пояснил, что в настоящее время упомянутый выше контракт расторгнут по соглашению сторон, обязательства по поставке исполнены.

Также, Ответчиком представлены акты приема передачи товара по контракту №03433000025117000028-0108538-01: от 01.12.2017 г., от 04.12.2017 г., от 01.12.2017 г.

Определением от 07 декабря 2017 г. рассмотрение дела №АМЗ-63/2017 о нарушении антимонопольного законодательства ГБУ «Катайская ЦРБ» отложено на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции, в связи с необходимостью принятия комиссией заключения об обстоятельствах дела.

Согласно части 5 статьи 48.1. Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

От Ответчика поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Ответчика (вх. №7919 от 21.12.2017 г.).

От лиц, участвующих в деле, не поступило каких-либо пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрела представленные доказательства по делу, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Установлено, что 01.08.2017 г. в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение №03433000025117000028 о проведении ГБУ «Катайская ЦРБ» электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови.

Дата начала подачи заявок 01.08.2017 г.

Дата окончания подачи заявок 11.08.2017 г.

Дата проведения аукциона 14.08.2017 г.

Из протокола от 11.08.2017 г. рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе следует, что на участие в данной конкурентной процедуре подано 3 заявки, при этом все заявки допущены ГБУ «Катайская ЦРБ» к участию в аукционе.

Согласно протоколу от 14.08.2017 г. подведения итогов электронного аукциона победителем аукциона признан участник, подавший заявку номер <...> , а именно индивидуальный предприниматель <...>.

Из информации, опубликованной в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru, следует, что 28.08.2017 г. между ГБУ «Катайская ЦРБ» и индивидуальным предпринимателем <...> заключен контракт на поставку медицинских изделий, сроком действия до 31.12.2017 г.

В соответствии с пунктом 1.5 информационной карты документации о проведении электронного аукциона наименование объекта закупки: поставка шприцов и устройств для переливания крови.

Согласно пунктам 1.6, 2.3, 2.4 информационной карты документации о проведении электронного аукциона, описание объекта закупки, количество поставляемого товара, функциональные, технические и качественные, эксплуатационные характеристики объекта закупки приведены в приложении №2 к документации электронного аукциона, именуемом техническое задание.

Из анализа указанного технического задания установлено, что пункты с 10 по 29 такого содержат наименования товаров, необходимых к поставке ГБУ «Катайская ЦРБ», не соответствующих объекту закупки, то есть не являющихся шприцами и устройствами для переливания крови.

Так, в соответствии с техническим заданием ГБУ «Катайская ЦРБ» требуется к поставке следующий товар:

- в пунктах 10-13 технического задания – катетер Фолея 2-х ходовой, предназначенный для асептической катетеризации мочевого пузыря;
- в пунктах 14-15 – катетер Нелатона, предназначенный для катетеризации мочевого пузыря;
- в пункте 16 – катетер женский, предназначенный для катетеризации мочевого пузыря;
- в пункте 17 технического задания – зонд желудочный с проводником, предназначенный для аспирации желудочного содержимого, энтерального питания и энтерального введения лекарственных средств;
- в пунктах 18, 19 технического задания – трубка эндотрахеальная с манжетой, предназначенная для интубации трахеи через нос или рот при оказании анестезиологического пособия;
- в пунктах 20, 21 технического задания – трубка эндотрахеальная без манжеты, предназначенная для облегчения отхождения выделений и оптимизации биологической совместимости;
- в пунктах 22-24 – дренажные трубки, предназначенные для удаления патологических жидкостей из полостей и ран;
- в пункте 25 – наконечник на кружку Эсмарха, предназначенный для промывания и спринцевания полостей организма человека;

– в пунктах 26-27 – отсасывающие катетеры, предназначенные для санации ротовой и носовой полости, аспирации содержимого и трахеобронхиального дерева;

– в пункте 28 – скарификатор кожный, предназначенный для прокалывания кожи пальца при взятии проб крови на анализ;

– в пункте 29 – соединитель угловой к ИВЛ, представляющий собой гофрированный угловой переходник, конфигурируемый, предназначенный для соединения эндотрахеальной или трахеостомической трубки с дыхательным контуром аппарата искусственной вентиляции легких.

Следует обозначить, что информация о предназначении перечисленных выше товаров была сформирована по результатам анализа упомянутого выше технического задания Ответчика, а также из анализа сведений, содержащихся в государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий (официальный сайт Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения www.roszdravnadzor.ru), а также с официальных сайтов, обозначенных в таком реестре производителей медицинских изделий.

Таким образом, из указанного выше следует, что в пунктах 10-29 технического задания, являющегося приложением №2 к документации электронного аукциона, проведенного ГБУ «Катайская ЦРБ», указаны товары, не являющиеся шприцами и устройствами для переливания крови, что не соответствует объекту закупки.

Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что под конкуренцией понимается 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 17 Закона о защите конкуренции устанавливает антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

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

Согласно части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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.

Доводы, приведенные Ответчиком в обоснование своей позиции по делу, следует признать несостоятельными, ввиду следующего.

Факт объявления и проведения ГБУ «Катайская ЦРБ» обозначенного выше электронного аукциона, предмет которого был сформулирован именно как «Поставка шприцов и устройств для переливания крови», установлен. При этом из наименований товаров, перечисленных в пунктах с 10 по 29 технического задания, следует, что товарами, необходимыми к поставке Ответчику, являлись товары, не являющиеся ни шприцами, ни устройствами для переливания крови, то есть не соответствующие объекту закупки.

Частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции четко установлен запрет на 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.

Вышеуказанный запрет нарушен Ответчиком, путем включения в состав лота при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru) товаров (пункты с 10 по 29 технического задания), технологически и функционально не связанных с товарами, поставка которых является предметом указанного электронного аукциона (поставка шприцов и устройств для переливания крови), что в свою очередь и приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Из анализа указанной выше конкурентной процедуры установлено, что таковая проведена ГБУ «Катайская ЦРБ» в рамках Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», соответственно, требования правовой нормы, закрепленной в части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, распространяются на данную закупку ГБУ «Катайская ЦРБ».

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или

иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами. Взаимозаменяемыми товарами являются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам таким образом, что приобретатель заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе производственном).

Из указанных определений следует, что невзаимозаменяемые товары образуют различные товарные рынки, на которых осуществляют свою деятельность различные хозяйствующие субъекты.

Взаимозаменяемость это критерий, применяемый в большей степени для экономического обоснования отнесения товаров к одному товарному рынку. При определении технологической и функциональной взаимосвязи товаров необходимо исходить из совокупности следующих критериев: техническая однородность; потребительское назначение; взаимозаменяемость.

При объединении товаров в один лот заказчику необходимо учитывать технологическую и функциональную взаимосвязь, которую следует рассматривать с точки зрения потребителя и возможности участия хозяйствующих субъектов, представляющих товары определенных производителей.

Вышеизложенная позиция находит свое отражение в письме ФАС России от 30.11.2015 г. N АД/69385/15.

Следует обозначить, что при проведении торгов, по сути, имеет место быть конкуренция между хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность на рынке товара, границы которого совпадают с границами рынка товаров, являющихся предметом торгов.

Учитывая вышеперечисленное, в рассматриваемом случае ГБУ «Катайская ЦРБ» при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru) включило в состав лота товары, технологически и функционально не связанные с товарами, поставка которых является предметом торгов, чем нарушило запрет, установленный частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеперечисленного, по результатам оценки имеющихся доказательств, в действиях государственного бюджетного учреждения «Катайская центральная районная больница» (641700, Курганская область, Катайский район, г. Катайск, ул. Матросова, д. 80, ИНН 4509000995, ОГРН 1024501454845) при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru) установлено нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во включении в состав лота товаров, технологически и функционально не связанных с товарами, поставка которых является предметом указанного электронного аукциона, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать, поскольку контракт №03433000025117000028-0108538-01, заключенный по

результатам проведенной процедуры, расторгнут в связи с исполнением его сторонами, о чем свидетельствует дополнительное соглашение от 06.12.2017 г. о расторжении контракта №03433000025117000028-0108538-01, акты приема передачи товара по контракту №03433000025117000028-0108538-01: от 01.12.2017 г., от 04.12.2017 г., от 01.12.2017 г.

В связи с вышеизложенным и руководствуясь частью 3 статьи 17, статьей 23, частями 1-2 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела №АМЗ-63/2017 о нарушении антимонопольного законодательства отсутствуют.

2. Признать в действиях государственного бюджетного учреждения «Катайская центральная районная больница» при проведении процедуры электронного аукциона на поставку шприцов и устройств для переливания крови (извещение №0343300002517000028 на сайте www.zakupki.gov.ru) нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во включении в состав лота товаров, технологически и функционально не связанных с товарами, поставка которых является предметом указанного электронного аукциона, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия или в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: