

Заказчику:

ГАУЗ «Кузбасская областная клиническая больница им. С.В. Беляева»

<...>

Заявителю:

ООО «МосСпецПарк»

<...>

Оператору электронной площадки:

ООО «РТС-Тэндер»

<...>

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-1610/2023

Резолютивная часть решения объявлена «08» декабря 2023 г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «12» декабря 2023 ул. Ноградская, д.5

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

Заместитель председателя
Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления;

<...> – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ,
транспорта и связи;

<...> – начальник отдела ТЭК;

<...> – главный специалист-эксперт отдела ТЭК

при ведении заседания Комиссии посредством видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> – представителя ГАУЗ КОКБ (доверенность № 52 от 24.07.2023);

- <...> – представителя ООО «МосСпецПарк» (доверенность № б/н от 28.11.2023);

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2003 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу общества с ограниченной ответственностью «МосСпецПарк» № 042/07/3-1610/2023 и ее материалы,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) принята к рассмотрению жалоба общества с ограниченной ответственностью «МосСпецПарк» (далее — ООО «МосСпецПарк», Заявитель) на действия заказчика – Государственного автономного учреждения заказчика «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» (далее — ГАУЗ КОКБ, Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на поставку изделий медицинского назначения, извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) № 32312982522 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчик, установил требования к предмету закупки, которому соответствует товар одного производителя, что нарушает положение пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Подробно доводы указаны в жалобе.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 30.11.2023 № ТМ/10955/23 рассмотрение жалобы № 042/07/3-1610/2023 было назначено на 08.12.2023 года в 10.30 часов. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

06.12.2023 в адрес Кемеровского УФАС России от ГАУЗ КОКБ поступил отзыв на жалобу, с приложением копий документов и уведомление об участии в рассмотрении жалобы дистанционно (вх. 11521/23).

На заседании Комиссии 08.12.2023 представитель ГАУЗ КОКБ полностью поддержал доводы, ранее изложенные в тексте отзыва на жалобу.

Доводы ООО «МосСпецПарк» изложены в жалобе (вх. 11196-эп/23 от 29.11.2023).

В ходе рассмотрения жалобы от представителя Заявителя поступило ходатайство об отложении рассмотрения жалобы для приобщения дополнительных доказательств и сведений.

Комиссией Кемеровского УФАС России ходатайство представителя Заявителя было удовлетворено, рассмотрение жалобы было отложено до 13.00 часов

08.12.2023.

Представителем Заявителя в Кемеровское УФАС России были направлены дополнительные сведения (вх. 11638-ЭП/23 от 08.12.2023).

Изучив имеющиеся материалы обращения № 042/07/3-1610/2023, заслушав пояснения представителей ГАУЗ КОКБ и ООО «МосСпецПарк» Комиссия установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В.Беляева» от «25» октября 2023 года (далее - Положение), которое разработано в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

21.11.2023 Заказчик разместил на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку изделий медицинского назначения (далее – Документация).

Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о Закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Порядок подготовки и проведения процедур закупок (включая способы закупок) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия в соответствии с Законом о закупках положения о закупке.

Согласно части 2 статьи 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 Закона о закупках порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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 в пункте 29

Информационной карты Документации указан товар, являющийся предметом закупки:

- катетер для гемодиализа для осуществления долгосрочного сосудистого доступа двухпросветный (антероградной имплантации) в количестве 67 шт.;

- катетер для гемодиализа для осуществления долгосрочного сосудистого доступа двухпросветной (антероградной имплантации) в количестве 18 шт.

Описание предмета закупки указано в Приложении № 2 к Документации о проведении запроса котировок.

В соответствии с требованиями к техническим характеристикам товара, работы, услуги указанных в пункте 4 Приложения № 2 Документации установлены в том числе, следующие требования к техническим характеристикам:

- расширитель сосудистый, типа Split-Sheath;

- проводник – J-образный проводник (нитинол).

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.

Заказчик в отзыве на жалобу пояснил, что описание объекта закупки было сформировано исходя из необходимости приобретения катетеров для гемодиализа для осуществления долгосрочного сосудистого доступа для пациентов, которые имеют неадекватный сосудистый доступ.

Таким образом, Заказчик считает, что своими действиями не нарушил требований Закона о Закупках и антимонопольного законодательства.

Комиссия Кемеровского ФАС России установила, что согласно части 3 статьи 34 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено, 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.

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

Заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки. Законом о закупках не предусмотрены ограничения по включению в документацию закупки требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика. Соответствие

установленных требований товара только одному производителю не является безусловным основанием, свидетельствующим об ограничении конкуренции среди участников электронного аукциона. В свою очередь Закон о закупках не предусматривает обязанности заказчика при определении требований к объекту закупки руководствоваться количеством производителей/изготовителей такого товара.

В этой связи законодательство позволяет Заказчику приобретать конкретные определенные медицинские изделия, то есть отсутствие аналогов закупаемых изделий не может быть препятствием к их покупке.

Закупаемые Заказчиком изделия, имеются на рынке медицинских товаров и могут быть приобретены без каких-либо ограничений любым хозяйствующим субъектом.

Согласно пункту 1 части 1 Закона о закупках целями 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, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно пункту 1 «Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации от 28.06.2017, по общему правилу указание заказчиком в закупочной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение потенциального круга участников закупки.

Пунктом 10 Обзора судебной практики по вопросам связанным с Законом о закупках, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации от 16.05.2018, закреплено, что основной задачей законодательства о закупках для отдельных юридических лиц, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате процедуры Закупки лица, исполнение договора, которым в наибольшей степени будет отвечать существующим потребностям Заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту, равно как не представлено доказательств невозможности поставки товара Заявителем с необходимыми Заказчику характеристиками. Данный факт не может однозначно свидетельствовать об ограничении Заказчиком круга потенциальных участников Закупки.

Вместе с тем, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо,

участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

Границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильность публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Комиссия установила, что наличие единственного производителя закупаемых медицинских изделий с требуемыми характеристиками не свидетельствует о том, что включение рассматриваемого требования в техническое задание влечет к ограничению количества участников закупки, поскольку товар одного производителя может быть предложен заказчику различными участниками закупки, так как закупка объявлена на поставку товара, а не на его изготовление, таким образом в закупке может участвовать неограниченное количество поставщиков, способных предложить требуемое к поставке оборудование.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что в данном случае действия Заказчика не противоречат нормам Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 39 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» при оценке того, привели или могли привести действия, совершенные в ходе обязательных процедур, а также конкурентных закупок, к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на определенном рынке, необходимо учитывать, что правила статьи 17 Закона о защите конкуренции применяются к ним постольку, поскольку законом или в установленном им порядке не предусмотрено иное. В частности, Законом о контрактной системе, Законом о закупках установлены специальные правила о порядке проведения процедур определения поставщика, конкурентных закупок и специальные полномочия антимонопольного органа по контролю за их проведением. Соответственно, положения статьи 17 Закона применяются к таким процедурам и конкурентным закупкам в части, не урегулированной специальными нормами, или в части, конкретизирующей их положения.

Нарушений в действиях Заказчика порядка проведения торгов, предусмотренных Законом о закупке Комиссией не установлено, следовательно, признаки нарушений статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях Заказчика отсутствуют.

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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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

РЕШИЛА:

признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «МоСпецПарк» на действия заказчика Государственное автономное учреждение здравоохранения «Кузбасская областная клиническая больница имени С.В. Беляева» необоснованной.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

Примечание. В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.