

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) рассмотрев Ваше заявление (вх. № 1755 от 08.04.2021 года), направленное Прокуратурой Республики Тыва по подведомственности, на неправомерные действия (бездействия) Министерства здравоохранения Республики Тыва при осуществлении закупок на поставку тест-полосок к глюкометрам сообщает следующее.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) данный Закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В статье 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на принятие федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных выше органов власти и местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации ограничивающих конкуренцию актов и совершение ограничивающих конкуренцию действий (бездействие).

В пункте 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 года, указано, что при рассмотрении судом дел, связанных с нарушением части 1 или 2 статьи 15 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить возможность наступления таких последствий на соответствующем товарном рынке.

В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен провести анализ состояния конкуренции на товарном рынке и доказать, что спорные акты органов власти, действия (бездействия) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Иное нарушение действующего законодательства органом власти, само по себе не является нарушением статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 33 своего постановления от 04.03.2021 года № 2 указал, что антимонопольному контролю в соответствии со статьями 15 и 16 Закона о защите конкуренции подлежат нормативные и индивидуальные правовые акты, иные решения лиц, перечисленных в пункте 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, их действия (бездействие), соглашения и (или) согласованные действия, способные влиять на конкуренцию на товарных рынках, в том числе принятые (совершенные) в связи с реализацией властных полномочий.

Так, уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 25.02.2021 года размещены следующие извещения о проведении электронных аукционов:

- № 0112200000821000551 на поставку тест-полоски к глюкометру "Уан тах селект плюс" для льготных категорий граждан территориального регистра на 2021 год, начальная (максимальная) цена контракта – 8 412 250 рублей;

- № 0112200000821000552 на поставку тест-полоски к глюкометру "Акку чек актив" для льготных категорий граждан территориального регистра на 2021, начальная (максимальная) цена контракта – 6 048 065,10 рублей.

Государственным заказчиком по указанным электронным аукционам выступает Министерство здравоохранения Республики Тыва.

Указанные электронные аукционы проводились в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Статья 33 Закона о контрактной системе устанавливает правила описания объекта закупки, согласно которому в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости) (пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе).

При этом, как следует из пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки вправе использовать товарный знак 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.

Объектом электронных аукционов № 0112200000821000551 и 0112200000821000552 является поставка тест-полоски к глюкометрам "Уан тач селект плюс" и "Акку чек актив" для льготных категорий граждан территориального регистра на 2021 год, имеющиеся в наличии у государственного заказчика – Министерства здравоохранения Республики Тыва.

В письме Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от 05.02.2016 года № 09-С-571-1414 отмечено, что возможность эксплуатации медицинского оборудования одного производителя совместно с принадлежностями другого производителя определяется производителем медицинского оборудования. Совместное применение таких изделий без проведенных экспертиз на совместимость может привести к причинению вреда жизни, здоровью граждан и медицинских работников.

Согласно руководству пользователя глюкометра "Уан тач селект плюс" при использовании указанного глюкометра используются тест-полоски Уан тач селект плюс, а также в руководстве пользователя глюкометра "Акку чек актив" указано, что при использовании данного глюкометра используются тест-полоски Акку чек актив.

Кроме того, из буквального толкования положений статьи 33 Закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы

на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 1 своего Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд от 28.06.2017 года указал, что возможное сужение круга участников закупки с одновременным повышением эффективности использования финансирования (обеспечением его экономии), исходя из положений пункта 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, не может само по себе рассматриваться в качестве нарушения требований Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 34 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 года № 2 при применении конкретных положений статьи 15 Закона о защите конкуренции судам также необходимо учитывать, имеется ли норма иного федерального закона, допускающая принятие оспариваемого акта, осуществление действий (бездействие).

Кроме того, исходя из пункта 2 части 1 статьи 1 Закона вне связи с защитой конкуренции на товарных рынках антимонопольные органы не вправе оспаривать обоснованность (целесообразность) принятия соответствующих правовых актов, совершения действий (бездействия) органами публичной власти в пределах предмета их ведения.

Поскольку пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предоставляет заказчику право использовать товарный знак при описании в документации о закупке объекта закупки при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок расходных материалов к оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанное оборудование, указание в документации электронных аукционов № 0112200000821000551 и 0112200000821000552 на необходимость поставки тест-полоски к определенным глюкометрам ("Уан тач селек плюс" и "Акку чек актив") связано с потребностями учреждения здравоохранения с учетом специфики его деятельности и не могут служить основанием

для вывода о нарушении статьи 15 Закона о защите конкуренции

Указанное обстоятельство также установлено решениями Комиссии Тывинского УФАС России от 11.03.2021 года по жалобам № 017/06/105-60/2021 и № 017/06/105-61/2021.

В свою очередь, такие обстоятельства как отказ от реализации соглашения между Иркутской областью и Республикой Тыва на предоставление глюкометров на безвозмездной основе, Государственное бюджетное учреждение «Ресфарма» не является медицинской организацией, начальная (максимальная) цена контракта электронных аукционов № 0112200000821000551 и 0112200000821000552 завышена, сами по себе не свидетельствуют о нарушении Министерством здравоохранения Республики Тыва антимонопольного законодательства и не могут служить основанием для вывода о нарушении статьи 15 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, в действиях (бездействии) Министерства здравоохранения Республики Тыва признаки нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции не усматриваются.

В соответствии с частью 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 3) о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

В силу пункта 2 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в случае, если признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании изложенного, Тывинское УФАС России отказывает в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения.

Врио руководителя управления  
Ооржак

А.О.