

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 003/07/3-351/2020

«18» мая 2020 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>,

при участии:

представителя заказчика ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» Министерства здравоохранения Республики Бурятия <...> по доверенности от 25.02.2019,

представителя заявителя ООО «Гранит» <...> по доверенности от 14.05.2020,

рассмотрев жалобу ООО «Гранит» на действия заказчика ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» МЗ РБ (далее-Заказчик) при проведении электронного аукциона на поставку ультразвукового видеобронхоскопа для нужд ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», извещение № 32009083941,

УСТАНОВИЛА:

30.04.2020 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Гранит» на нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), допущенные заказчиком ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» МЗ РБ при проведении электронного аукциона на поставку ультразвукового видеобронхоскопа для нужд ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», извещение № 32009083941.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В силу части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, принципами: равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного

цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

При осуществлении закупочной деятельности ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» руководствуется Типовым положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным Наблюдательным советом ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» протокол от 13.03.2020 № 57 (далее-Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Извещение № 32009083941, и документация о проведении закупки в форме электронного аукциона на поставку ультразвукового видеобронхоскопа для нужд ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» размещены на электронной торговой площадке АО «ЭТП» <http://com.roseltorg.ru> и в ЕИС [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 16.04.2020, дата и время окончания подачи заявок 06.05.2020 в 08:00 (по местному времени), начальная (максимальная) цена договора составляет 5 471 000,00 рублей (далее – документация о закупке).

Заявитель указывает в жалобе, что Заказчик в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках при наличии в техническом задании требований о необходимости обеспечения взаимодействия поставляемого оборудования с оборудованием, используемым Заказчиком (совместимость с оборудованием товарного знака «Пентакс», находящимся в настоящее время в клинике (используется продукция конкретного разработчика в целях необходимости обеспечения взаимодействия закупаемого товара с оборудованием, используемым заказчиком, в соответствии с п. 1 ст. 33 ФЗ №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных муниципальных нужд»), не указал варианты (параметры) обеспечения взаимодействия.

Заказчик вводит в заблуждение участников, требованием ТЗ, в части того, что оборудование должно быть выпущено не ранее 2019 года, вместе с тем, в пункте 4 документации о закупке указано, что оборудование должно быть изготовлено не ранее 2020 года.

В нарушение части 1 статьи 1 Закона о закупке и пункта 1.2.1 Положения о закупке закупка № 32009083934 проводится для нужд третьего лица-ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер».

Считает, что ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» должен проводить закупку для своих нужд в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе), а техническое задание должно быть составлено с учетом требований постановления Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в

единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных муниципальных нужд».

Из отзыва на жалобу Заказчика от 14.05.2020 № 980 следует, что в связи с внесением изменений в приказ Министерства здравоохранения Республики Бурятия № 16-ОДЗ от 11.03.2020 «Об определении заказчиков на закупку медицинского оборудования» Заказчик просит аннулировать аукцион.

Комиссия Бурятского УФАС России, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, отзыв Заказчика, представленные документы, установила следующее.

Распоряжением Министерства здравоохранения Республики Бурятия от 13.01.2020 № 7-р в целях реализации в 2020 году мероприятий региональных проектов Республики Бурятия «Борьба с онкологическими заболеваниями» по переоснащению медицинских организаций, оказывающих медицинскую помощь больным с онкологическими заболеваниями, утвержден перечень медицинских организаций, участвующих в реализации мероприятия регионального проекта Республики Бурятия «Борьба с онкологическими заболеваниями». В указанный перечень включено две медицинские организации: ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» (объем финансирования 322 388,2 тыс. руб.); ГАУЗ «Детская республиканская клиническая больница» (объем финансирования 36 997,0 тыс. руб.).

Приказом Министерства здравоохранения Республики Бурятия от 11.03.2020 № 16-ОДЗ ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» определено заказчиком по осуществлению закупок медицинского оборудования, в том числе путем проведения совместных торгов в рамках исполнения национального проекта «Здравоохранение» из средств федерального бюджета по проекту «Борьба с онкологическими заболеваниями» - для создания и оснащения референс-центров для проведения иммуногистохимических, патоморфологических исследований и лучевых методов исследований, переоснащение сети региональных медицинских организаций, оказывающих помощь больным онкологическими заболеваниями в субъектах Российской Федерации.

Приказом от 08.05.2020 № 30-ОДЗ «О внесении изменений в приказ Министерства здравоохранения Республики Бурятия от 11.03.2020 № 16-ОДЗ «Об определении заказчиком на закупку медицинского оборудования» заказчиками по проекту «Борьба с онкологическими заболеваниями» определены: ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко», ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», ГАУЗ «Детская республиканская клиническая больница».

В соответствии с частью 1 статьи 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.

ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер» обязано было проводить закупку для своих нужд в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе).

Проведение совместных закупок по Закону о закупках никак не регулируется, в отличие от

Закона о контрактной системе, где таким закупкам посвящена отдельная статья.

Согласно части 1 статьи 25 Закона о контрактной системе при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг такие заказчики вправе проводить совместные конкурсы или аукционы. Права, обязанности и ответственность заказчиков при проведении совместных конкурсов или аукционов определяются соглашением сторон, заключенным в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и настоящим Федеральным законом. Контракт с победителем либо победителями совместных конкурса или аукциона заключается каждым заказчиком.

С учетом правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре 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, данная норма обеспечивает баланс между эффективным и рациональным использованием средств при проведении конкурсов и аукционов, в том числе сокращением издержек на их проведение, и воспрепятствованием необоснованному ограничению числа участников закупок, под одними и теми же товарами понимаются товары, которые имеет единые родовые признаки или составляющие комплект таких товаров. При этом, по мнению Верховного Суда Российской Федерации, наличие у заказчиков единой цели не является достаточным основанием для проведения ими совместной закупки.

В соответствии с письмами Министерства финансов Российской Федерации от 30.08.2017 N 24-05-09/55771 и от 13.10.2017 N 24-02-06/69408 наличие у заказчиков одной цели по приобретению отдельных медицинских изделий, закупаемых совместно, при отсутствии потребности в иных закупаемых товарах, не является достаточным основанием для проведения ими совместного конкурса или аукциона, предусмотренного ч. 1 ст. 25 Закона о контрактной системе.

Таким образом, организация совместной закупки допускается при одновременном соблюдении двух условий. Закупку осуществляют два и более заказчика, которые приобретают одни и те же товары.

Общая суть совместной закупки по Закону о закупках и Закону о контрактной системе заключается в том, что один заказчик, имеющий потребность в определенных товарах, осуществляет закупку общего объема этих товаров, в который входит не только потребность именно этого заказчика, но и потребность в данных товарах других заказчиков. По результатам осуществления закупки данный "головной" заказчик заключает договор с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на свою потребность в товарах, а другие заказчики также заключают договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на свои потребности. Считается, что в силу большего объема осуществляемой закупки такая конструкция позволяет обеспечить закупку товаров заказчиками по меньшей ("более оптовой") цене, чем если бы они проводили каждый свою закупку самостоятельно.

Предметом закупки № 32009083943 является поставка однофотонной эмиссионной компьютерной томографии (ОФЭКТ) (гамма-камера) для нужд ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», при этом Заказчиком выступает ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко», соответственно действия Министерства здравоохранения Республики Бурятия, и как следствие действия Заказчика противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупках.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре 32009083941 от 07.05.2020 следует, что процедура признана несостоявшейся на основании поступления единственной заявки от участника ООО «Медстрим».

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из буквального и смыслового толкования нормативных положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, поскольку перечень запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

Таким образом, довод Заявителя о неправомерности проведения Закупки для нужд третьего лица признан обоснованным.

Также являются обоснованными доводы Заявителя о наличии в техническом задании требований о необходимости обеспечения взаимодействия поставляемого оборудования с оборудованием, используемым Заказчиком (совместимость с оборудованием товарного знака «Пентакс», находящимся в настоящее время в клинике (используется продукция конкретного разработчика в целях необходимости обеспечения взаимодействия закупаемого товара с оборудованием, используемым заказчиком, в соответствии с п. 1 ст. 33 ФЗ №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных муниципальных нужд»), и отсутствии вариантов (параметров) обеспечения взаимодействия, а также в несоответствии требования ТЗ, в части того, что оборудование должно быть выпущено не ранее 2019 года, пункту 4 документации о закупке, в котором указано, что оборудование должно быть изготовлено не ранее 2020 года.

Исходя из системного толкования Закона о закупках, ответственность за нарушение порядка проведения закупки товаров, работ, услуг несет Заказчик.

На основании изложенного, Комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в нарушении установленного Положением о закупке порядка проведения электронного аукциона на поставку ультразвукового видеобронхоскопа для нужд ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», извещение № 32009083941, противоречат пункту 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 1 и часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев доводы Заявителя и возражения Заказчика, проанализировав Положение о закупке, документацию о закупке № 32009083941, документы, представленные Заказчиком на рассмотрение жалобы, документы, размещенные на сайте электронной торговой площадке <http://com.roseltorg.ru> приходит к выводу, что доводы Заявителя являются обоснованными.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Бурятского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Гранит» на действия заказчика ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» (ИНН 0323054162, ОГРН 1020300902148) при проведении электронного аукциона на поставку ультразвукового видеобронхоскопа для нужд ГБУЗ «Бурятский республиканский клинический онкологический диспансер», извещение № 32009083941, обоснованной.

2. Признать в действиях ГАУЗ «Республиканская клиническая больница им. Н.А. Семашко» нарушение части 1 статьи 1, части 1 статьи 2, пункта 3 части 1 статьи 3, пункта 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N

135-ФЗ "О защите конкуренции" при проведении закупки № 32009083941.

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...><...>

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