

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена 04 октября 2017

Полный текст решения изготовлен 11 октября 2017

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Коллегия) в составе: <...> ,

рассмотрев на заседании Коллегии ФАС России жалобу ООО «НПК «Альфа» на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области от 19.06.2017 № 1-12638-17/7,

в присутствии:

представителя ООО Научно-производственная компания «Альфа» – <...> , <...> .

представителя ООО «Компания «Дезинвест» - <...> ,

представителя Главного управления организации торгов правительства Самарской области – <...> ,

(уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, размещено 18.09.2017 информации на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО Научно-производственная компания «Альфа» на решение Самарского УФАС России от 19.06.2017 по делу № 1-12638-17/7 на наличие нарушения единообразия в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Оспариваемым решением Самарского УФАС России является решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области прекратить рассмотрение дела № 1-12638-17/7 в связи с отсутствием в действиях Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Самарской области «Самарская городская больница № 4» нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения жалобы Коллегией установлено следующее.

17.10.2016 в Самарское УФАС России поступило обращение ООО «НПК «Альфа» (направленное письмом ФАС России от 03.10.2016 г. № АК/67922/16), содержащее сведения о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Министерства здравоохранения Самарской области и Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Самарской области «Самарская городская больница № 4» (далее - ГБУЗ СО «СГБ № 4»).

Из обращения ООО «НПК «Альфа» следовало, что ГБУЗ СО «СГБ № 4» при проведении совместных аукционов с реестровыми номерами 0142200001314014522, 0142200001315009904, 0142200001315012592 были сформированы неправомерные и ограничивающие конкуренцию на соответствующем товарном рынке требования к поставляемым товарам, установленные в Техническом задании к каждой из указанных закупок. ООО «НПК «Альфа» утверждало, что требованиям заказчика к дезинфицирующим средствам, подлежащим поставке, отвечает продукция лишь одного производителя (поставщика), что свидетельствует о нарушении ГБУЗ СО «СГБ № 4» пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

26.11.2014 на сайте zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0142200001314014522 на поставку дезинфицирующих средств, необходимых для реализации функций Государственных бюджетных учреждений здравоохранения Самарской области в 1-ом полугодии 2015 года.

31.08.2015 на сайте zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0142200001315009904 на поставку дезинфицирующих средств, необходимых для реализации функций Государственных бюджетных учреждений здравоохранения Самарской области во 2-ом полугодии 2015 года.

09.11.2015 на сайте zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0142200001315012592 на поставку дезинфицирующих средств, необходимых для реализации функций Государственных бюджетных учреждений здравоохранения Самарской области во 2-ом полугодии 2015 года.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более

точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

При этом, в силу пункта 2.13 порядка взаимодействия заказчик несет ответственность, предусмотренную действующим законодательством, за утвержденную им конкурсную, аукционную документацию, документацию о проведении запроса предложений в части сведений и документов, содержащихся в пункте 2.4 настоящего Порядка.

Техническое задание к каждой из рассматриваемых совместных закупок содержит перечень дезинфицирующих средств, подлежащих поставке, а также требования к количеству, техническим, функциональным характеристикам товара.

ООО «НПК «Альфа» считает необоснованными требования к дезинфицирующим средствам, содержащиеся в технических заданиях совместных аукционов с реестровыми номерами 0142200001314014522, 0142200001315009904, 0142200001315012592, а именно:

- позиция 1, 2 предмета закупки № 0142200001314014522, позиция 1 предмета закупки № 0142200001315009904, позиция 1, 2 предмета закупки № 0142200001315012592 - обязательное содержание производных фенола не менее 5,6 %;
- позиция 3, 4 предмета закупки № 0142200001314014522, позиция 2, 3 предмета закупки № 0142200001315009904, позиция 3, 4 предмета закупки № 0142200001315012592 - обязательное содержание производных фенола не менее 5,6 %, альдегида не более 4 % и должно представлять собой жидкий концентрат;

- позиция 5 предмета закупки № 0142200001314014522, позиция 4 предмета закупки № 0142200001315009904, позиция 5 предмета закупки № 0142200001315012592 - обязательное содержание изопропилового и пропилового спирта в совокупности не менее 70 %, производное фенолов не более 0,3 %. Срок годности в упаковке производителя не менее 3-х лет;

- позиция 6 предмета закупки № 0142200001314014522, позиция 5 предмета закупки № 0142200001315009904, позиция 6 предмета закупки № 0142200001315012592 - обязательное содержание ферментов (протеаза, липаза и амилаза). Характеристики режимов для предстерилизационной очистки. Срок годности в упаковке производителя не менее 3-х лет с даты изготовления. Срок годности рабочих растворов не менее рабочего дня;
- позиция 8 предмета закупки № 0142200001314014522, позиция 8 предмета закупки № 0142200001315009904, позиция 9 предмета закупки

№ 0142200001315012592 - обязательное содержание смеси изопропилового и пропилового спирта в совокупности не менее 70 %. Не должно содержать ЧАС. Срок годности в упаковке производителя 2 года. Сфера применения в отношении обработки перчаток и ступней ног. Емкость объемом не менее 0,05 л. с крышкой флип-флоп;

- позиция 11 предмета закупки № 0142200001314014522, позиция 10 предмета закупки № 0142200001315009904, позиция 11 предмета закупки № 0142200001315012592 - характеристики целевой активности в отношении вирусных инфекций, а именно режимы применения должны обеспечивать профилактическую обработку кожных покровов в очагах гриппа А птиц (H5N1), гриппа человека A/H1N1/Moscow/2009: не более 6мл и 5,0 мин, также средство должно обладать вирулицидной активностью (в отношении возбудителей ВИЧ-инфекции, гриппа H5N1, гриппа человека H1N1).

В заявлении представлен анализ характеристик дезинфицирующих средств, согласно которому производителем дезинфицирующих средств, полностью отвечающих требованиям технических заданий спорных аукционов, является лишь ОАО «Производственное объединение «ТОС».

Согласно доводам Заявителя при проведении совместных аукционов с реестровыми номерами 0142200001314014522, 0142200001315009904, 0142200001315012592 ООО «Компания Дезинвест» созданы преимущественные условия участия, так как дезинфицирующие средства, отвечающие требованиям технических заданий рассматриваемых закупок, поставляются указанной организацией.

Коллегия в рамках рассмотрения жалобы приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В своем заявлении ООО «НПК «Альфа» не привело доводов о производстве и реализации ООО «НПК «Альфа» дезинфицирующих средств, не отвечающих перечисленным в технических заданиях совместных аукционов требованиям к количеству, техническим, функциональным характеристикам товара, а также не предоставило доказательств отсутствия возможности участия в аукционах иных участников.

Кроме того, Самарским УФАС России в рамках дела № 1-12638-17/7 вопрос о нарушении Министерством здравоохранения Самарской области статьи 15 Закона о защите конкуренции ввиду направления в подведомственные организации перечня дезинфицирующих средств не рассматривался, о чем ООО «НПК «Альфа» неоднократно сообщалось в ходе рассмотрения дела № 1-12638-17/7.

Вышеуказанный довод ранее был рассмотрен Самарским УФАС России в порядке, установленном статьей 44 Закона о защите конкуренции, на предмет наличия признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Отказ в возбуждении дела в связи с отсутствием в оспариваемых действиях Министерства здравоохранения Самарской области и ГБУЗ СО «СГБ № 4» признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлен в адрес ООО «НПК «Альфа».

Отказ в возбуждении дела Самарским УФАС России мотивирован следующим.

В соответствии с представленными документами Министерством здравоохранения Самарской области руководителям государственных бюджетных учреждений здравоохранения Самарской области направлено письмо от 15.08.2016 № 30/1969 о необходимости принятия всех доступных мер для обеспечения эффективности и экономности расходования средств при осуществлении закупок товаров, работ и услуг и возможности участия в совместной закупке, проводимой ГБУЗ СО «СГБ № 4».

Из имеющихся материалов следовало, что письмо Министерства от 15.08.2016 № 30/1969 не содержало информации о необходимости представления потребностей в отдельных видах товаров, о направлении перечня дезинфицирующих средств, а так же информации о необходимости исполнения государственными бюджетными учреждениями Самарской области тех или иных указаний.

Таким образом, письмо Министерства от 15.08.2016 № 30/1969 по своему содержанию несло информационный характер, не являясь мерой государственного принуждения, не содержало обязательные для адресатов предписания, невыполнение которых может повлечь ответственность.

В дополнение к вышеуказанному письму Министерства ГБУЗ СО «СГБ № 4» направило в адрес государственных бюджетных учреждений здравоохранения Самарской области письмо от 24.08.2016 г. № 1201 с просьбой представления информации о потребностях в отдельных видах товаров в соответствии с предлагающимся перечнем. Вместе с тем письмо ГБУЗ СО «СГБ № 4» было направлено в целях информирования заказчиков о возможном участии в торгах, организатором которых являлось ГБУЗ СО «СГБ № 4».

По итогам рассмотрения представленных документов и сведений, Самарским УФАС России было установлено, что заявок от медицинских учреждений Самарской области на участие в совместном аукционе в адрес ГБУЗ СО «СГБ № 4» не поступало. Совместный аукцион на поставку дезинфицирующих средств во втором полугодии 2016 года ГБУЗ СО «СГБ № 4» не проводился.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Необходимым условием для признания в действиях хозяйствующих субъектов признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является наступление (угроза наступления) в результате указанных действий последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

Вместе с тем, доказательства, свидетельствующие о том, что действия Министерства привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, отсутствовали.

Кроме того, в соответствии с Постановлениями Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10, а также от 29.01.2013 № 11604/12, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям государственных и муниципальных заказчиков в товарах работах, услугах, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Заявителем не приведено доводов, о том, что требование к дезинфицирующим средствам сформированы под конкретных производителей с целью устранения конкуренции.

Поскольку ООО «НПК «Альфа» не подавало заявок на участие в аукционах, проводимых ГБУЗ СО «СГБ № 4», Самарским УФАС России не установлено нарушение прав и законных интересов заявителя.

Таким образом, решение Самарского УФАС России от 19.06.2017 по делу № 1-12638-17/7 принято с учетом требований Закона о защите конкуренции, соответствует практике его применения, не нарушает единообразие применения антимонопольного законодательства антимонопольными органами.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Коллегия,

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «НПК «Альфа» на решение Самарского УФАС России от 19.06.2017 по делу № 1-12638-17/7 без удовлетворения.

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или)

предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение о рассмотрении жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.