

Ответчик:

«ООО Надежда-Фарм»
392518, Тамбовская область,
Тамбовский р-н, п. Тригуляй, д. 74-Б

Заявитель:

Управление ФСБ
по Тамбовской области
392002, г. Тамбов, ул. С.Ценского, д. 26

Заинтересованное лицо:

Управление здравоохранения
Тамбовской области
392000, г. Тамбов,
ул. Советская, 106/М. Горького, 5

РЕШЕНИЕ № А4-7/14

Резолютивная часть решения объявлена «5» августа 2014
года

Решение в полном объёме изготовлено «15» августа 2014 года

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Мазаева С.В. - врио руководителя Тамбовского УФАС России,

Члены комиссии:

Колодина Н.Н. - заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Дедова Е.Н. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

Плотников С.Ю. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело № А4-7/14 по признакам нарушения ООО «Надежда-Фарм» (392518, Тамбовская область, Тамбовский р-н, п. Тригуляй, д.74-Б) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) поступило заявление УФСБ России по Тамбовской области о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Надежда-Фарм» при исполнении государственного контракта № 750.ЕА.11 от 23.08.2011, заключенного с Управлением здравоохранения Тамбовской области, в части совершения недобросовестной конкуренции (введение в заблуждение относительно свойств и характеристик поставляемого товара).

При анализе заявления и приложенных материалов на соответствие требованиям антимонопольного законодательства Тамбовское УФАС России усмотрело в действиях ООО «Надежда-Фарм» признаки недобросовестной конкуренции при участии в открытом аукционе в электронной форме № 0164200003011001667 на право заключения государственного контракта на поставку кольпоскопов, в результате чего было возбуждено настоящее дело в отношении данного общества по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрение дела откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

На рассмотрении дела 5 августа 2014 года присутствовали представители, действующие на основании доверенностей:

от УФСБ России по Тамбовской области - <.....> (доверенность от 10.01.2014 № б/н), <.....> (доверенность от 11.07.2014 № б/н);

от Управления здравоохранения Тамбовской области - <.....> (доверенность от 29.07.2014 № 01-17/4441), <.....> (доверенность от 29.07.2014 № 01-17/4442);

от ООО «Надежда-Фарм» - <.....> (доверенность от 11.07.2014), <.....> (доверенность от 11.07.2014).

На рассмотрении дела представителями лиц, участвующих в деле, были даны устные и письменные объяснения по рассматриваемым обстоятельствам и признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Представители УФСБ России по Тамбовской области сообщили, что по итогам открытого аукциона в электронной форме на поставку кольпоскопов от 09.08.2011 № 750/2.ЕФ.11 был заключен государственный контракт № 750. ЕА.11 от 23.08.2011 между Управлением здравоохранения Тамбовской области и ООО «Надежда-Фарм». В ходе проведения УФСБ России по Тамбовской области проверки аукционной документации установлено, что ООО «Надежда-Фарм» в своей заявке на участие в аукционе указало показатели поставляемого товара, полностью соответствующие значению, указанному в документации об аукционе. Так, в п. 2.3 пункта 2 приложения № 1 к заявке на участие в аукционе «оптические требования» Общество указало параметры настройки глубины резкости от +7 до – 7 диоптрий. Однако, в рамках исполнения государственного контракта, заключенного с Управлением здравоохранения Тамбовской области, ООО «Надежда-Фарм» осуществило в медицинские учреждения Тамбовской области поставку медицинского изделия – кольпоскоп КС-02, не соответствующего требованиям пункта 2.3 Технического задания к аукциону, поскольку в паспорте поставленных кольпоскопов определены значения диоптрийных подвижек окуляров, обеспечивающих возможность коррекции, в пределах +5 диоптрий. Данные материалы были направлены в Тамбовское УФАС России для рассмотрения действий ООО «Надежда-Фарм» на предмет нарушения антимонопольного законодательства.

Представители ООО «Надежда-Фарм» на рассмотрении дела пояснили, что Общество в соответствии с условиями Контракта поставило по указанию Заказчика кольпоскопы КС-02 мод.052. Согласно п. 7.1 Статьи 7 Контракта товар поставляется в упаковке организации-изготовителя, соответствующей требованиям нормативно-технической документации. На момент поставки упаковка не должна иметь признаков нарушения целостности, деформации, которые могут повлиять на качество поставляемого товара. Общество осуществляло поставку кольпоскопов, не вскрывая упаковку и не нарушая ее целостность. Паспорт на кольпоскоп и инструкции по эксплуатации находятся внутри упаковки и извлекаются после вскрытия упаковки. После приема-передачи кольпоскопов в учреждения здравоохранения Тамбовской области писем либо иных претензий, касающихся несоответствия качества поставляемых кольпоскопов, от лечебно-профилактических учреждений не поступало. ООО «Надежда-Фарм», получив определение о возбуждении дела от Тамбовского УФАС России, сделало запрос в ОАО «Оптимед» о несоответствии данных, указанных в паспортах к кольпоскопу, техническому заданию заказчика. В ответ на данный запрос ОАО «Оптимед» пояснило, что в ноябре 2012 года были подготовлены и предоставлены дополнения (изменения) к паспортам, имеющие корректировку по данным показателям, соответствующие техническому заданию на Кольпоскоп КС-02, мод. 052. Таким образом, ООО «Надежда-Фарм»

надлежащим образом выполнило все условия, предусмотренные государственным контрактом, и не нарушило антимонопольное законодательство.

Управление здравоохранения по Тамбовской области представило письменные пояснения по делу (исх. от 29.07.2014 № 01-17/4420), в которых сообщило, что в соответствии с условиями государственных контрактов на поставку медицинского оборудования, заключаемых управлением здравоохранения области, приемка товара осуществляется непосредственно получателями (учреждениями здравоохранения). Согласно письму Управления от 22.02.2012 № 01-17/1045 учреждения здравоохранения области должны направлять информацию о поставках, получении и вводе в эксплуатацию оборудования, поступившего в рамках реализации федеральных и областных программ, в том числе Программы «Модернизация здравоохранения Тамбовской области на 2011-2013 годы». На данное письмо ТОГБУЗ «Моршанский кожно-венерологический диспансер» представило информацию о фактической дате приемки и ввода в эксплуатацию кольпоскопа КС-02 мод.052, поставленного по государственному контракту от 23.08.2011 № 750.ЕА.11. Данное медицинское оборудование было передано на баланс государственных учреждений здравоохранения области приказом Управления от 10.10.2012 № 1439. Руководство ТОГБУЗ «Моршанский кожно-венерологический диспансер» не уведомяло Управление о выявленных Управлением Росздравнадзора по Тамбовской области в ходе проверки нарушениях при поставке кольпоскопов, поскольку не обязано это делать. ТОГБУЗ «Моршанский кожно-венерологический диспансер» в целях устранения данных нарушений уведомило только поставщика по контракту о несоответствии характеристик кольпоскопа, содержащихся в паспорте, требованиям тех. задания аукциона.

Комиссия Тамбовского УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела установила следующие фактические обстоятельства.

25.07.2011 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0164200003011001667 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта (далее – Аукцион, торги). Заказчик данных торгов – Управление здравоохранения Тамбовской области. Уполномоченный орган – Комитет государственного заказа Тамбовской области. Предмет аукциона - поставка кольпоскопов. Начальная (максимальная) цена контракта - 1 704 003 рублей. Получатели товара – 18 учреждений здравоохранения Тамбовской области (21 кольпоскоп).

Согласно Информационному паспорту аукциона требования к количеству и качеству поставляемого товара, техническим характеристикам товара, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара определены Заказчиком в Техническом задании, являющемся приложением к проекту государственного контракта (пункты пунктам 14,15,17).

Техническим заданием на поставку кольпоскопа установлены параметры (технические характеристики), которым должен соответствовать поставляемый товар.

Так, в подпункте 2.3 пункта 2 Технического задания Заказчик установил следующие требования:

- настройка глубины резкости от +7 до -7 диоптрий.

По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме были допущены все участники размещения заказа, подавшие заявки №№ 1, 2, 3, 4 (протокол от 04.08.2011 № 750/1.ЕА.11). Среди допущенных, в том числе, заявка, поданная ООО «Надежда-Фарм».

По результатам подведения итогов указанного аукциона победителем признано ООО «Надежда-Фарм» (заявка № 3) с предложением о цене контракта в размере 1 303 079,39 рублей, с которым был заключен государственный контракт № 750.ЕА.11 от 23.08.2011.

ООО «Надежда-Фарм» в своей заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме предложило к поставке «Кольпоскоп КС-02» модели 052 и указало технические характеристики поставляемого аппарата, соответствующие требованиям документации об аукционе, а именно:

«Поставляемый товар новый, не использованный ранее, выпуска 2011 года, заводской комплектации, по техническим характеристикам и комплектации соответствует требованиям, указанным в Технических характеристиках (приложение № 1).

По функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товар соответствует требованиям, указанным в Технических характеристиках (приложение № 1).

По качеству товар соответствует требованиям нормативно-технической документации, предъявляемым к данному типу товаров и характеристикам, указанным в Технических характеристиках (приложение № 1)».

То есть, в своей заявке на участие в аукционе ООО «Надежда-Фарм» указало показатели, предложенные к поставляемому товару, полностью соответствующие значению, указанному в документации об аукционе (приложение № 1 к проекту государственного контракта). Так, в п.п. 2.3 пункта 2 приложения № 1 к заявке на участие в аукционе «Оптические требования» Общество указало параметры настройки глубины резкости от +7 до -7 диоптрий.

23 августа 2011 года Управление здравоохранения Тамбовской области и ООО «Надежда-Фарм» заключили государственный контракт на поставку кольпоскопов № 750.ЕА.11, пунктом 1.1 статьи 1 которого установлено, что «поставщик обязуется в соответствии с условиями настоящего Контракта поставить по указанию Заказчика Получателям, указанным в разнарядке (Приложение № 2 к настоящему контракту), кольпоскопы (далее - Товар), требования к которому определены в Техническом задании, (Приложение № 1 к настоящему Контракту), являющемся неотъемлемой частью настоящего Контракта». Сроки поставки товара – в соответствии с разнарядкой (Приложение № 2 к настоящему Контракту), т.е. в течение 20 календарных дней со дня заключения контракта, а также декабрь 2011 года.

Согласно указанной разнарядке на поставку кольпоскопов КС-02 мод.052 получателями товара являлись учреждения здравоохранения Тамбовской области.

Осуществление исполнения Государственного контракта от 23.08.2011 № 750.ЕА.11 ООО «Надежда-Фарм» подтверждается актами приема-передачи товарно-материальных ценностей, подписанных Поставщиком и Получателями товара:

- Акт № О-35848/0 от 27.09.2011 (МУЗ «Рассказовская ЦРБ»);
- Акт № О-164205/0 от 03.11.2011 (МУЗ «Уваровская ЦРБ»);
- Акт № О-35850/0 от 20.09.2011 (МУЗ «Бондарская ЦРБ»);
- Акт № О-164201/0 от 14.11.2011 (МУЗ «Гавриловская ЦРБ»);
- Акт № О-164206/0 от 10.11.2011 (МБУЗ «Инжавинская ЦРБ»);
- Акт № О-35851/0 от 21.09.2011 (МУЗ «Пичаевская ЦРБ»);
- Акт № О-164207/0 от 03.11.2011 (МУЗ «Ржаксинская ЦРБ»);
- Акт № О-164208/0 от 03.11.2011 (МУЗ «Сампурская ЦРБ»);
- Акт № О-35786/0 от 20.09.2011 (МУЗ «ЦРБ Тамбовского района»);
- Акт № О-35852/0 от 30.09.2011 (МУЗ «Уметская ЦРБ»);
- Акт № О-1511/0 от 26.01.2012 (ТОГБУЗ «МКВД»);
- Акт № О-473668/0 от 18.01.2012 (ГБУЗ «ТОКВКД»);
- Акт № О-35788/0 от 22.09.2011 (ГУЗ «Тамбовский областной онкологический диспансер»);
- Акт № О-35853/0 от 21.09.2011 (МУЗ «Карельская участковая больница Моршанского района»);
- Акт № О-35787/0 от 27.09.2011 (МЛПБУ «Городская поликлиника № 5 г.Тамбова»);
- Акт № О-470935/0 от 11.01.2012 (ТОГБУЗ «Моршанский КВД»);
- Акт № О-164200/0 от 02.11.2011 (МУЗ «Мичуринская городская больница № 2»);
- Акт № О-35849/0 от 21.09.2011 (МУЗ «Моршанская ЦРБ»).

В материалах дела имеется паспорт к Кольпоскопу КС-02, модель 052, заказ 292, поставленного в рамках исполнения государственного контракта в учреждения здравоохранения Тамбовской области, в том числе в ТОГБУЗ «ГБ № 2 г.Мичуринска» (ранее - МУЗ «Мичуринская городская больница № 2»).

Так, в пункте 5 Паспорта к Кольпоскопу КС-02 указано следующее: *«На окулярной трубке 12 имеется механизм диоптрийной наводки, осуществляемый в пределах +-5 диоптрий...».*

Кроме того, в материалах дела имеется Акт проверки Управления Росздравнадзора по Тамбовской области от 25.09.2012 № Пр68-05.11-156/12 по факту проверки ТОГБУЗ «Моршанский кожно-венерологический диспансер» на предмет контроля за реализацией мероприятий Программы модернизации

здравоохранения Тамбовской области.

В пункте 3.10 данного Акта проверки содержатся следующие сведения о поставленном 06.12.2011 кольпоскопе КС-02: «*Эксплуатационная документация (паспорт) на кольпоскоп содержит информацию о технических характеристиках оборудования, **не соответствующих** техническому заданию государственного контракта (в соответствии с техническим заданием настройка глубины резкости должна составлять от +7 до -7 диоптрий, а согласно паспорту к кольпоскопа, данный показатель составляет от +5 до -5 диоптрий)...»*

ООО «Надежда-Фарм» представило в дело письменные пояснения (исх. № 37 от 14.07.2014 и № 55 от 25.07.2014), в которых указало, что после приема-передачи кольпоскопов, писем или иных претензий на несоответствие качества поставленных кольпоскопов от лечебно-профилактических учреждений не поступало. Однако, в связи с возбуждением настоящего дела 14.07.2014 ООО «Надежда-Фарм» сделало запрос в ОАО «ОПТИМЕД» о несоответствии данных, указанных в паспортах, техническому заданию Контракта №750.ЕА.11 от 23.08.2011.

ОАО «ОПТИМЕД» сообщило ООО «Надежда-Фарм», что «в соответствии с п. 1.2.11 ТУ 9442-042-27482286-2009, по которым выпускаются кольпоскопы КС-02, «Диоптрийной подвижки окуляров в кольпоскопах... должны обеспечивать возможность коррекции зрения в пределах +5 дптр.». Данное требование означает, что годными признаются приборы, которые гарантированно обеспечивают коррекцию аметропии (т.е. близорукость или дальнозоркость врача) в диапазоне +5 диоптрий включительно. Никаких ограничений на то, что прибор может обеспечивать коррекцию в более широком диапазоне (например +7 диоптрий) данное требование не накладывает. Конструкция оптической системы прибора обеспечивает фактическую коррекцию в пределах более +- 7 диоптрий. В паспорте на кольпоскопы, которые выпускаются серийно в стандартном исполнении, в паспорте сохранены требования по коррекции зрения из Технических условий, фактически все выпускаемые кольпоскопы имеют возможность коррекции в пределах +-7 диоптрий, о чем по требованию заказчика может быть сделана отметка в паспорте.... Данное изменение характеристик не влечет изменения в регистрационную документацию на изделие, поскольку не противоречит требованиям нормативной документации на изделие, не влияет негативно на показатели качества, эффективность и безопасность медицинского изделия». В ноябре 2012 года были подготовлены и представлены дополнения (изменения) к паспортам, имеющие корректировку по данным показателям, соответствующие техническому заданию на Кольпоскопы КС-02 мод.052.

На запрос Тамбовского УФАС России от 16.07.2014 № 58-4-07/3114 ОАО «ОПТИМЕД» сообщило, что документальные доказательства, подтверждающие внесение изменений (дополнений) в Регистрационное удостоверение на изделие медицинского назначения «Кольпоскоп КС-02» в части технической характеристики «настройка глубины резкости», предоставить не представляется возможным, так как в документах «Регистрационное удостоверение на изделие медицинского назначения (изделие медицинской техники)», выдаваемых Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, не предусмотрено указание конкретных технических характеристик изделий.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела

о нарушении антимонопольного законодательства приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Надежда-Фарм» по участию в аукционе, заключению государственного контракта и его исполнению противоречат требованиям антимонопольного законодательства и являются недобросовестной конкуренцией в силу следующего.

В своей заявке на участие в аукционе ООО «Надежда-Фарм» указало недостоверные сведения о характеристиках предлагаемого к поставке товара «Кольпоскопа КС-02» модель 052.

ООО «Надежда-Фарм» не представило доказательств того, что поставленные согласно условиям заключенного государственного контракта кольпоскопы действительно имеют указанные в заявке Общества характеристики и что это подтверждает регистрационная документация.

Анализ Регистрационной документации на кольпоскоп КС-02 (КРД №6965 от 12.02.2009) регистрационный номер ФСР 2009/04483 от 17.03.2009, которая получена Заявителем от Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (сопроводительное письмо от 24.03.2014 № 01-5380/14), осуществлен Комиссией Тамбовского УФАС России.

Так, в комплекте регистрационной документации содержатся следующие сведения о технических характеристиках кольпоскопа (п. 1.2.11): «диоптрийные подвижки окуляров в кольпоскопахдолжны обеспечивать возможность коррекции зрения **в пределах +5 дптр.**».

Регистрационное удостоверение № ФСР 2009/04483 от 17 марта 2009 выдано ОАО «ОПТИМЕД» (г.Санкт-Петербург, пр-т Металлистов, 96) и подтверждает, что изделие медицинского назначения (изделие медицинской техники) Кольпоскоп КС-02 по ТУ 9442-042-27482286-2009 производства ОАО «ОПТИМЕД» **соответствует комплекту регистрационной документации.**

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» с 01.01.2013 на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти. На время совершения ООО «Надежда-Фарм» рассматриваемых действий действовали аналогичные нормы федерального законодательства.

В соответствии с п. 2.1.1. Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденного приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 30 октября 2006 года № 735 (зарегистрировано Минюстом России от 30.11.2006 № 8542), документом, подтверждающим факт регистрации изделия медицинского назначения, является регистрационное удостоверение. Регистрационное удостоверение действительно при условии сохранения в неизменности всех изложенных в нем сведений об

изделии медицинского назначения и о лице, на имя которого изделие медицинского назначения зарегистрировано.

В соответствии п.3.4. вышеназванного Регламента административная процедура «Внесение изменений в регистрационную документацию на изделия медицинского назначения» осуществляется в связи с поступлением от лица, поименованного в регистрационном удостоверении (или его правопреемника), комплекта документов, обосновывающих внесение изменений в регистрационную документацию.

Пунктом 3.3 данного Административного регламента установлено, что для регистрации изделия медицинского назначения заявитель представляет в Федеральную службу по надзору в сфере здравоохранения и социального развития определенные документы, среди которых обязательным является руководство по эксплуатации изделия медицинского назначения (подпункт 8).

Таким образом, изделия медицинского назначения с характеристиками, отличными от тех, которые указаны в комплекте регистрационной документации, не могут считаться зарегистрированными в установленном порядке.

Вышеизложенное подтверждается письмом Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от 27.12.2012 № 04-21757/12, на которую в соответствии с пунктом 5.5 постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 323 «Об утверждении и Положения о Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения» возложены функции по государственной [регистрации](#) медицинских изделий.

Таким образом, дополнения (изменения), внесенные ОАО «ОПТИМЕД» в паспорт на Кольпоскоп КС-02 мод. 052, должны содержаться в комплекте регистрационной документации, которая в соответствии с п. 3.313 Административного регламента хранится в Росздравнадзоре.

Как установлено Комиссией Тамбовского УФАС России и подтверждается материалами дела, регистрационная документация, представленная Росздравнадзором, не содержит изменений касательно диапазона диоптрийных подвижки окуляров в кольпоскопах до +7 диоптр., на которые ссылается Ответчик, а значит, не могут считаться подтвержденными в установленном порядке.

Исходя из указанных обстоятельств, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Надежда-Фарм» был предложен к поставке Кольпоскоп КС-02 мод. 052, технические характеристики которого в части настройки глубины резкости не соответствуют условиям Технического задания Контракта, а также не соответствуют техническим характеристикам, указанным в заявке Общества на участие в вышеназванном аукционе.

Данные действия ООО «Надежда-Фарм» ввели в заблуждение Заказчика и его аукционную комиссию относительно технических характеристик кольпоскопа КС-02 мод.052, в результате чего ООО «Надежда-Фарм» получило незаконное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку Общество стало участником аукциона: было допущено к участию в аукционе, признано победителем при проведении аукциона в электронной форме, после чего заключен государственный контракт на поставку кольпоскопов.

При обычных условиях, то есть при предоставлении достоверных сведений о характеристиках предлагаемого к поставке товара, ООО «Надежда-Фарм» не имело бы возможности участвовать в аукционе с предложением к поставке рассматриваемого изделия медицинского назначения, что способствовало бы созданию возможности других участников, представивших соответствующие действительности сведения о характеристиках предлагаемого товара, стать победителем и заключить государственный контракт.

Рассмотренные действия ООО «Надежда-Фарм» имели своей целью исключительно получение собственных преимуществ в предпринимательской деятельности по сравнению с конкурентами – участниками размещения рассматриваемого заказа.

ООО «Надежда-Фарм» и участники данного аукциона, а также потенциальные участники размещения данного заказа являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку они работают на одном товарном рынке поставок медицинского оборудования, а именно - кольпоскопов.

Продуктовыми границами указанного товарного рынка являются изделия медицинского назначения-кольпоскопы, географическими границами – Российская Федерация.

Использование неправомерных методов и средств при осуществлении предпринимательской деятельности изначально не соответствует требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и влияет на конкуренцию. Подобные действия способны причинить вред другим участникам размещения данного заказа, принявшим участие в аукционе, а также нанести имущественный ущерб в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды - неполучение контракта.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъектам таких преимуществ. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добросовестность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добросовестный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту - конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в рассмотренных действиях ООО «Надежда-Фарм» по введению в заблуждение относительно потребительских свойств и характеристик поставляемого товара-кольпоскопов, которые направлены на получение незаконных преимуществ по сравнению с иными участниками аукциона и причинили или могли причинить вред другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

Частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение недобросовестной конкуренции, в том числе, пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Таким образом, Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что ООО «Надежда-Фарм» нарушило требования пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и совершило акт недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение относительно потребительских свойств и характеристик поставляемого Кольпоскопа КС-02 мод. 052 при участии в

открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку кольпоскопов (реестровый номер 0164200003011001667).

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «Надежда-Фарм» по введению в заблуждение относительно потребительских свойств и характеристик поставляемого «Кольпоскоп КС-02» модель 052 при участии в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку кольпоскопов (реестровый номер <...>) актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии

С.В. Мазаева

Члены Комиссии:

Н.Н. Колодина

Е.Н. Дедова

С.Ю. Плотников

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.