

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № А-289/17-11 по признакам нарушения муниципальным учреждением Стоматологическая поликлиника №1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан <...> части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

<...>

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Ортодент» на действия заказчика в лице муниципального учреждения Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан (далее - Заказчик) при размещении заказа № 0301300125411000007 путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку «Стоматологических материалов» отделом контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан были выявлены признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Материалы внеплановой проверки и рассмотрения жалобы ООО «Ортодент» на действия муниципального учреждения Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан при размещении заказа № 0301300125411000007 путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку «Стоматологических материалов» были переданы служебной запиской в отдел антимонопольного контроля товарных рынков.

Приказом от 19.10.2011 № 490 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Башкортостанским УФАС России возбуждено дело № А-289/17-11 по признакам нарушения муниципальным учреждением Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан <... > части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе анализа материалов установлено, что на сайте www.zakupki.gov.ru 28.07.2011 года размещено извещение № 0301300125411000007 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку стоматологических материалов.

Аукцион в электронной форме проводился на электронной площадке по адресу <http://www.sberbank-ast.ru>

Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена главным врачом муниципального учреждения Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан <... > Начальная (максимальная) цена контракта составляет 909 816,63 рублей.

Согласно, пункту 23 технического задания аукционной документации открытого аукциона в электронной форме № 0301300125411000007 заказчику требуется «Солкосерил дентальная паста (5гр.) или эквивалент, стимулятор регенерации тканей. Активный компонент – Солкосерил должен состоять (депротеинизированный диализат из крови здоровых молочных телят (*Bos Taurus*), стандартизированный химически и биологически) 4,15 мг/г и 2,07 мг/г соответственно (в пересчете на сухое вещество); консерванты: метил парагидроксибензоат (E218) и пропил парагидроксибензоат (E216)».

Международное непатентованное наименование Солкосерил дентальная адгезивная паста – это лекарственное средство, которое относится к препаратам, регулирующим процессы метаболизма и способствует их нормализации при патологических состояниях. Солкосерил дентальная адгезивная паста содержит в своем составе Полидоканол 600 - местный анестетик, действующий в области периферических нервных окончаний, вызывая их обратимое блокирование и оказывая быстрый и продолжительный местный обезболивающий эффект. Защитный лечебный слой, образуемый Солкосерил дентальной адгезивной пастой на пораженной области слизистой оболочки полости рта предохраняет ее от механических и химических повреждений в течение 3-5 часов, выполняя функцию лекарственной повязки. В связи с этим данный препарат получил название «лечебная повязка для слизистой рта и десен». Применяют это лекарственное средство у взрослых и детей при гингивитах, стоматитах, механических повреждениях десен во время ношения зубных протезов и брекетов, после удаления зубов.

В соответствии с пунктом 47 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию.

Следовательно, для реализации лекарственного средства «Солкосерил дентальная паста» необходимо наличие лицензией на фармацевтическую деятельность.

Подтверждением о необходимости лицензии на фармацевтическую деятельность для реализации лекарственного средства «Солкосерил дентальная паста» является требование, установленное заказчиком в пункте 22 «Требование к участникам размещения заказа» аукционной документации, в котором указано: «наличие лицензии на фармацевтическую деятельность».

Таким образом, согласно техническому заданию аукционной документации, заказчику требуется лекарственное средство «Солкосерил дентальная паста» (п. 23) и стоматологические материалы (п. 1-22 и 24-58)

В ходе рассмотрения дела комиссией Башкортостанского УФАС России было отмечено, что на рынке фармацевтических услуг работает большое количество хозяйствующих субъектов, которые занимаются поставкой лекарственных средств или работают на рынке поставки только стоматологических материалов.

Таким образом, включение в один лот лекарственного средства и стоматологических материалов ограничивает конкуренцию, как на рынке фармацевтических услуг, так и на рынке поставки стоматологических материалов.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Федерального закона от 2.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов установлено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений (далее - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

Одним из таких законов является Федеральный закон от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Таким образом, в действиях муниципального учреждения Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан установлены нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ограничения доступа к участию в торгах.

Согласно части 4 статьи 17 Закона о защите конкуренции нарушение правил при проведении торгов, является основанием для признания соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными.

Учитывая, что по муниципальному контракту на поставку стоматологических материалов, заключенному заказчиком по итогам открытого аукциона в электронной форме с ООО «Анжелика», произведена поставка стоматологических материалов, а также позицию Конституционного суда, выраженную в Определении от 16.07.2009 № 739-О-О о том, что в соответствии с частью 5 статьи 10 Закона о размещении заказов и статьи 449 Гражданского

кодекса Российской Федерации, признание торгов недействительными влечет недействительность муниципального контракта, заключенного по результатам торгов, а случае если контракты исполнены, признание торгов недействительными не приведет к восстановлению прав участников торгов, аналогичные выводы содержатся в отношении признания недействительными размещение государственного заказа, Комиссия Башкортостанского УФАС России полагает нецелесообразным обращаться в суд с иском о признании недействительным заказа № 0301300125411000007 путем проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку «Стоматологических материалов».

Антимонопольный орган в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции выдает органам местного самоуправления, обязательные для исполнения предписания, в том числе: об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства; о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Согласно пункту 14 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

Таким образом, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что допущенные нарушения являются окончательными, муниципальный контракт исполнен и, следовательно, невозможно вернуть стороны в первоначальное положение и восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное учреждение Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан нарушившим часть 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ограничения доступа к участию в открытом аукционе в электронной форме № 0301300125411000007 на поставку стоматологических материалов.

2. Выдать муниципальному учреждению Стоматологическая поликлиника № 1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 216-А-289/17-11

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства, руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 02.11.2011 (в полном объеме решение изготовлено 16.11.2011) по делу № А-289/17-11 о нарушении муниципальным учреждением Стоматологическая поликлиника №1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан <...> части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

<...>

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному учреждению Стоматологическая поликлиника №1 Калининского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан не допускать действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства путем проведения процедуры размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В срок до 30.12.2011 представить в адрес Башкортостанского УФАС России доказательства исполнения предписания.

<...> <...> <...>