

Письмо ФАС России от 09.02.2015 N АЦ/5147/15
"О рассмотрении обращения"

Федеральная антимонопольная служба (далее - ФАС России) рассмотрела обращение о возможности заключения долгосрочных контрактов на поставку медицинского оборудования и его сервисного обслуживания с учетом замены вышедших из строя частей оборудования и сообщает следующее.

В соответствии со [статьей 4](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" в антимонопольном законодательстве используются следующие основные понятия:

товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Таким образом, хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу медицинских изделий, и хозяйствующие субъекты, осуществляющие техническое обслуживание медицинских изделий, действуют на разных товарных рынках и не являются конкурентами.

Кроме того, согласно [пункту 17 части 1 статьи 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон о лицензировании) производство и техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники является лицензируемым видом деятельности.

Вместе с тем, [частью 1 статьи 31](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 33](#) Закона о контрактной системе в описание 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.

Таким образом, в целях поддержания благоприятной конкурентной среды, предотвращения ограничения и устранения конкуренции при закупках для государственных и муниципальных нужд ФАС России считает необходимым избегать объединения лицензируемых и нелицензируемых видов работ в один лот, поскольку такое формирование объекта закупки потенциально ведет к снижению количества участников закупки.

На основании изложенного ФАС России считает, что в случае объединения в один предмет закупки лицензируемых и нелицензируемых видов работ, в действиях Заказчика могут содержаться признаки нарушения антимонопольного законодательства и законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Вместе с тем, вопрос об ограничении количества участников закупки необходимо рассматривать в каждом конкретном случае, исходя из обстоятельств дела.

По вопросу заключения долгосрочных контрактов ФАС России сообщает следующее.

В настоящее время федеральные законы о федеральном бюджете принимаются на предстоящий финансовый год и два плановых периода. Таким образом, лимиты бюджетных обязательств устанавливаются на три года.

Согласно [части 2 статьи 72](#) Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ) государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных [частью 3 статьи 72](#) БК РФ.

В соответствии с [частью 3 статьи 72](#) БК РФ установлено, что государственные контракты, предметом которых является поставка товаров на срок, превышающий срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств, предусматривающие встречные обязательства, не связанные с предметом их исполнения, могут заключаться в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в пределах средств, предусмотренных на соответствующие цели государственными программами Российской Федерации, государственными программами субъекта Российской Федерации, в соответствии с решениями Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, принимаемыми в порядке, определяемом соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации.

Таким образом, по мнению ФАС России, заказчик, в случае доведения до него лимитов бюджетных обязательств на срок более одного года, вправе при осуществлении закупок заключать государственные контракты на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг на срок более одного года.

Вместе с тем, в силу специфики рынка медицинских изделий основная доля продаж, как правило, осуществляется по результатам государственных и муниципальных торгов. В связи с чем, при заключении долгосрочного контракта хозяйствующий субъект - победитель торгов на поставку медицинских изделий определенного товарного рынка каждый последующий период в условиях отсутствия конкуренции сможет поставлять товар без учета снижения рыночной стоимости этих медицинских изделий. Указанное может привести к неэффективному расходованию бюджетных средств и отразиться на невозможности получения гражданами современной и инновационной медицинской помощи в Российской Федерации, в связи с быстрым развитием технологий в этой отрасли и существенным падением рыночной стоимости устаревших медицинских изделий.

При этом заключение долгосрочного государственного контракта с хозяйствующим субъектом - конкурентом иностранного инвестора на поставку медицинских изделий того же товарного рынка, локализация производства которых может быть налажена, будет сильнейшим толчком к сокращению локализованных производств.

Таким образом, по мнению ФАС России, заключение долгосрочных

государственных контрактов на поставку медицинских изделий может привести к сокращению количества участников определенных товарных рынков медицинских изделий, в том числе ориентированных на локализацию медицинских изделий под возможность сбыта своей продукции для государственных нужд, а также неэффективному расходованию бюджетных средств за счет покупки по долгосрочным обязательствам устаревших медицинских изделий без учета снижения их рыночной стоимости.

А.Ю.ЦАРИКОВСКИЙ