

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 042/01/17-586/2021

«08» сентября 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) по рассмотрению дела № 042/01/17-586/2021 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>.

рассмотрев дело № 042/01/17-586/2021, возбужденное по признакам нарушения государственным автономным учреждением здравоохранения Кемеровской области «Областная клиническая стоматологическая поликлиника» ИНН 4205383383 (650043, г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, д.18) (далее – ГАУЗ КО «ОКСП») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ФЗ № 135-ФЗ), руководствуясь статьей 48.1 ФЗ № 135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

по результатам рассмотрения заявления физического лица приказом Кемеровского УФАС России № 73 от 14.04.2021 возбуждено дело № 042/01/17-586/2021 по признакам нарушения ГАУЗ КО «ОКСП» части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в проведении восьми закупок, по результатам которых заключены следующие договоры:

№ 316 от 01.11.2019 на оказание информационных, консультационных услуг по цене 1 690 000 руб.;

№ 21 от 01.11.2019 на выполнение работ по ремонту двух помещений в кабинете № 4 по цене 1 161 782,35 руб.;

№ КМР-ИДП76.7/19 от 01.11.2019 на поставку лекарственных препаратов по цене 622 500 руб.;

№ КО ОКСП-49 Амур от 01.11.2019 на поставку стоматологических материалов по цене 753 496 руб.;

№ КО ОКСП-58 Амур от 01.11.2019 на поставку стоматологических материалов по цене 794 465 руб.;

№ КО ОКСП-51 Амур от 01.11.2019 на поставку стоматологических материалов по цене 767 071 руб.;

№ КМР-ИДП76.16/19 от 18.11.2019 на поставку лекарственных препаратов по цене 723 172 руб.;

№ КМР-ИДП76.9/19 от 18.11.2019 на поставку лекарственных препаратов по цене 550 760 руб., неконкурентным способом путем заключения договоров с единственным поставщиком, вступающих в противоречие с требованиями пункта 9.12.3.25 Положения о закупке товаров, работ и услуг ГАУЗ КО «ОКСП», утвержденного 03.10.2019 главным врачом и наблюдательным советом ГАУЗ КО

«ОКСП», размещенного 23.10.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок, пунктов 2, 3 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223-ФЗ), поскольку данные действия привели к ограничению конкуренции в виде сокращения количества участников Закупок, а также предоставлению не предусмотренных законодательством РФ преимуществ участия в Закупках контрагентам ГАУЗ КО «ОКСП» по соответствующим договорам.

Установлено, что закупки осуществляются ГАУЗ КО «ОКСП» в соответствии с требованиями ФЗ № 223-ФЗ.

15.08.2019 в отношении ГАУЗ КО «ОКСП» в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) внесены сведения о создании юридического лица путем реорганизации в форме слияния следующих лиц: ГАУЗ КО «Кемеровская городская клиническая стоматологическая поликлиника № 1» ИНН 4207018347, ГАУЗ КО «Кемеровская городская клиническая стоматологическая поликлиника № 11» ИНН 4206009491, ГАУЗ КО «Областная клиническая стоматологическая поликлиника» ИНН 4207041755.

Согласно частям 1, 2 статьи 2 ФЗ № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу части 5 статьи 8 ФЗ № 223-ФЗ заказчики, указанные в пунктах 1-3 части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона и созданные после дня вступления в силу настоящего Федерального закона, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке.

23.10.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт), опубликовано Положение о закупке товаров, работ и услуг ГАУЗ КО «Областная клиническая стоматологическая поликлиника», утвержденное 03.10.2019 главным врачом и наблюдательным советом ГАУЗ КО «Областная клиническая стоматологическая поликлиника» (далее – Положение о закупке от 23.10.2019).

21.11.2019 на Официальном сайте опубликовано Положение о закупке товаров, работ и услуг ГАУЗ КО «Областная клиническая стоматологическая поликлиника» в новой редакции (далее – Положение о закупке от 21.11.2019).

В соответствии с пунктами 1, 2 Устава ГАУЗ КО «Областная клиническая стоматологическая поликлиника», утвержденным решением № 106-19 от 07.08.2019

департамента охраны здоровья населения Кемеровской области, ГАУЗ КО «ОКСП» является унитарной некоммерческой организацией, тип учреждения – автономное, форма собственности учреждения – государственная собственность Кемеровской области. От имени Кемеровской области функции и полномочия учредителя осуществляет департамент охраны здоровья населения Кемеровской области. Согласно постановлению Губернатора Кемеровской области – Кузбасса от 24.12.2019 № 91-пг департамент охраны здоровья населения Кемеровской области переименован в Министерство здравоохранения Кузбасса.

В силу части 2 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Согласно части 3.2 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со статьей 3.6 ФЗ № 223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

В силу пункта 9.12.3.25 Положения о закупке от 23.10.2019 закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) производится в случае закупки продукции (товаров, работ, услуг) стоимость которых в текущих ценах по конкретному предмету закупки (лоту) не превышает 500 000 рублей с учетом НДС.

Данная сумма была увеличена до 5 000 000 рублей в пункте 9.12.3.25 Положения о закупке от 21.11.2019.

Согласно сведениям, содержащимся на Официальном сайте, а также представленным ГАУЗ КО «ОКСП», учреждением с 23.10.2019 по 21.11.2019 заключено 26 договоров, цена 8 из которых, превышала установленный пунктом 9.12.3.25 Положения о закупке от 23.10.2019 лимит в 500 000 рублей:

1. договор № 316 от 01.11.2019, заключенный с ООО «Сиб-Мед 1» ИНН 4205254892 на оказание информационных, консультационных услуг, цена договора 1 690 000 руб.;
2. договор № 21 от 01.11.2019, заключенный с ИП <...> ИНН <...> на выполнение работ по ремонту двух помещений в кабинете № 4, цена договора 1 161 782,35 руб.;
3. договор № КМР-ИДП76.7/19 от 01.11.2019, заключенный с ООО «Интермедиа» ИНН 4205091856 на поставку лекарственных препаратов, цена договора 622 500 руб.;
4. договор № КО ОКСП-49 Амур от 01.11.2019, заключенный с ООО «Амурдентал» ИНН 7801293947 на поставку стоматологических материалов, цена договора 753 496 руб.;
5. договор № КО ОКСП-58 Амур от 01.11.2019, заключенный с ООО «Амурдентал» ИНН 7801293947 на поставку стоматологических материалов, цена договора 794 465 руб.;

6. договор № КО ОКСП-51 Амур от 01.11.2019, заключенный с ООО «Амурдентал» ИНН 7801293947 на поставку стоматологических материалов, цена договора 767 071 руб.;
7. договор № КМР-ИДП76.16/19 от 18.11.2019, заключенный с ООО «Интермедиа» ИНН 4205091856 на поставку лекарственных препаратов, цена договора 723 172 руб.;
8. договор № КМР-ИДП76.9/19 от 18.11.2019, заключенный с ООО «Интермедиа» ИНН 4205091856 на поставку лекарственных препаратов, цена договора 550 760 руб.

Учитывая вышеизложенное ГАУЗ КО «ОКСП» в нарушении требований пункта 9.12.3.25 Положения о закупке от 23.10.2019, проведены восемь закупок неконкурентным способом у единственного поставщика, по результатам которых заключены перечисленные выше договоры (далее – Закупки), в связи с чем контрагентам данного заказчика по указанным договорам было предоставлено преимущество, не предусмотренное законодательством РФ, а также не обоснованно устранена состязательность участников данных закупок.

В рамках рассмотрения настоящего дела и в соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ № 135-ФЗ был подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции при проведении ГАУЗ КО «ОКСП» закупок у единственного поставщика (исполнителя), в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по настоящему делу, согласно которому:

1. временной интервал исследования определен периодом с 23.10.2019 – дата публикации на Официальном сайте Положения о закупках от 23.10.2019, по 21.11.2019 – дата публикации на Официальном сайте Положения о закупках от 21.11.2019;
2. предмет закупок: права на заключение следующих договоров: на оказание информационных, консультационных услуг; на выполнение работ по ремонту двух помещений; на поставку лекарственных препаратов и стоматологических материалов;
3. состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в Закупках: ООО «Сиб-Мед 1» ИНН 4205254892, ИП <...> ИНН <...>, ООО «Интермедиа» ИНН 4205091856 и ООО «Амурдентал» ИНН 7801293947, которым предоставлено не предусмотренное законодательством РФ преимущество при участии в Закупках, а также не обоснованно устранена состязательность участников при проведении Закупок.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 1 ФЗ № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Данные цели достигаются, в том числе путем состязательности, имеющих возможность поставить заказчику товар, хозяйствующих субъектов на торгах. Необоснованно лишая данных лиц такой возможности, заказчиком ограничиваются условия: полного удовлетворения своих потребностей в соответствующем товаре, работах, услугах с необходимыми показателями цены; эффективного использования денежных средств; расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг и стимулирование такого участия; развития добросовестной конкуренции.

Согласно пунктам 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

В силу части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с ФЗ № 223-ФЗ.

В соответствии со статьей 4 ФЗ № 135-ФЗ под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ.

Таким образом, действия ГАУЗ КО «ОКСП» проведение Закупок неконкурентным способом путем заключения договоров с единственным поставщиком, противоречат требованиям пункта 9.12.3.25 Положения о закупке от 23.10.2019, пунктов 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ.

В связи с вышеизложенным Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ГАУЗ КО «ОКСП», выразившиеся в проведении Закупок посредством закупок у единственного поставщика (исполнителя) как вступающие в противоречие с требованиями части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку они привели к ограничению конкуренции в виде сокращения количества участников Закупок, предоставлению не предусмотренных законодательством РФ преимуществ контрагентам ГАУЗ КО «ОКСП» по соответствующим договорам.

Комиссия считает довод ГАУЗ КО «ОКСП», о том, что в пункте 9.12.3.25 Положения о закупке от 23.10.2019 имела место опечатка, несостоятельным в связи со следующим:

согласно части 3 статьи 8 ФЗ № 223-ФЗ после 01.07.2012, если иной срок не предусмотрен решением Правительства РФ, положение о закупке, изменения, вносимые в такое положение, планы закупки, иная информация о закупке, подлежащая в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке размещению в единой информационной системе, размещаются в единой информационной системе.

Таким образом, законодатель действительность (законную силу) положения о закупке напрямую связал с публикацией последнего в ЕИС. Следовательно, ГАУЗ КО «ОКСП» должно было соблюдать требования размещенного Положения о закупке от 23.10.2019 до публикации в ЕИС новой редакции данного положения (21.11.2019).

Комиссия также критично относится к ссылке ГАУЗ КО «ОКСП» на протокол № 1 заседания наблюдательного совета ГАУЗ КО «ОКСП» от 03.10.2019 в качестве доказательства наличия опечатки, поскольку данный документ нигде не публиковался, и, согласно пояснениям представителя ГАУЗ КО «ОКСП», хранится в единственном экземпляре в ГАУЗ КО «ОКСП», в связи с чем в любое время мог быть подвергнут изменению. Вместе с тем Положение о закупке от 23.10.2019 надлежащим образом размещено в ЕИС, следовательно, исполнению подлежали именно требования, содержащиеся в данном положении.

В силу части 5 статьи 48.1 ФЗ № 135-ФЗ лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Определением от 08.09.2021 рассмотрение дела № 042/01/17-586/2021 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 09.11.2021 на 15 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

Рассмотрение дела состоится дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи (ВКС), гиперссылка для подключения к заседанию

Комиссии по рассмотрению дела: <https://fas2.tconf.rt.ru/c/8481115853>

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы ВКС, необходимо заранее (не позднее чем за 1 рабочий день до заседания) направить в адрес Кемеровского УФАС России соответствующее уведомление с указанием контактных данных ответственного лица (номер телефона, адрес электронной почты). При этом полномочия представителей лица, участвующего в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством РФ, копии документов, подтверждающих полномочия, должны быть направлены с вышеуказанным уведомлением.

В случае невозможности присутствия на рассмотрении настоящего дела лицу, участвующему в его рассмотрении, необходимо направить соответствующее ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своих представителей электронной почтой по адресу: fo42@fas.gov.ru либо факсом 8 (3842) 36-77-83

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>