РЕШЕНИЕ

по делу № 22/01/16-206/2019

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «21» апреля 2020

В полном объеме решение изготовлено «08» мая 2020

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела
№ 22/01/16-206/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

рассмотрев дело № 22/01/16-206/2019 по признакам нарушения Министерством здравоохранения Пензенской области (ИНН: 5836012921; 440008, г. Пенза, ул. Пушкина, д. 163, далее – Минздрав Пензенской области), государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Пензенский областной центр медицинской профилактики» (ИНН: 5835108606; 440066,
г. Пенза, проспект Строителей, д. 2, ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики»), открытым акционерным обществом «Фармация» (ИНН: 5800000070; 440015, г. Пенза, ул. Аустрина, д. 145, далее –
ОАО «Фармация») (далее также Ответчики) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителей Министерства здравоохранения Пензенской области <...> (доверенность от 28.01.2020 № 2); представителей государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Пензенский областной центр медицинской профилактики» <...>, <...> (от 27.01.2020 № 03/20), <...> (доверенность от 27.01.2020 № 01/20); представителей открытого акционерного общества «Фармация» <...> (доверенность до 23.01.21 № 10),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) из прокуратуры Пензенской области поступили материалы, указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства при закупке услуг по приемке,

контролю качества и сроков годности, хранению, отпуску и доставке лекарственных препаратов, изделий медицинского назначения, реактивов, закупленных для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области в 2018-2020 г.г., а также по приемке, хранению, отпуску и доставке учреждениям здравоохранения Пензенской области медицинских иммунобиологических препаратов, включенных в национальный календарь профилактических прививок (далее – закупка услуг по оказанию хранения и доставке лекарственных препаратов, медицинских изделий, реактивов для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области, в том числе иммунобиологических препаратов (ИЛП), оказание услуг «уполномоченного склада»).

На основании представленных материалов приказом Пензенского УФАС России от 08.07.2019 № 97 в отношении Минздрава Пензенской области, ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» и ОАО «Фармация» возбуждено дело № 058/01/16-387/2019 от 08.07.2019[1] по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Федеральной антимонопольной службой письмом от 05.11.2019 № ИА/96521/19 у Пензенского УФАС России истребованы материалы дела
№ 058/01/16-387/2019. На основании приказа ФАС России от 02.12.2019 № 1569/19[2] дело № 058/01/16-387/2019 было принято к рассмотрению ФАС России, с присвоением ему нового учетного номера –
№ 22/01/16-206/2019.

Определением ФАС России от 11.12.2019 (исх. от 11.12.2019 № 22/109191/19)[3] о назначении дела № 22/01/16-206/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков Минздрав Пензенской области,
ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» и ОАО «Фармация». В данном определении у Минздрава Пензенской области и ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» запрошены копии штатной расстановки с указанием Ф.И.О. и должностей за период с 01.01.2017 по дату получения определения, а также решения и иные акты должностных лиц за период с 01.01.2017 по дату получения определения по вопросу проведения закупки на оказание в 2018-2020 годах услуг по приемке, контролю качества и сроков годности, хранению, отпуску и доставке лекарственных препаратов, изделий медицинского назначения, реактивов, закупленных для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области, а также по приемке, хранению, отпуску и доставке

учреждениям здравоохранения Пензенской области медицинских иммунобиологических препаратов, включенных в национальный календарь профилактических прививок; у ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» переписку (в том числе посредством электронной почты) с сотрудниками (работниками) ОАО «Фармация» и Минздрава Пензенской области за период с 01.01.2017 по дату получения определения; у Министерства здравоохранения Пензенской области переписку (в том числе посредством электронной почты) с сотрудниками (работниками) ОАО «Фармация» и ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» за период с 01.01.2017 по дату получения определения; у открытого акционерного общества «Фармация» переписку (в том числе посредством электронной почты) с сотрудниками (работниками) Минздрава Пензенской области и ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» за период с 01.01.2017 по дату получения определения, перечень лиц, входящих в одну группу лиц с ОАО «Фармация» организацией, по форме, утвержденной приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293 «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц», по состоянию на следующие даты: 01.01.2017, 01.03.2017, 01.06.2017, 01.09.2017, 01.12.2017, 01.01.2018, 01.03.2018, 01.06.2018, 01.09.2018, 01.12.2018, 01.01.2019, 01.03.2019, 01.06.2019, 01.09.2019, 01.12.2019, а также учредительные документы, устав, положение (в т.ч. о филиалах), свидетельства о присвоении ИНН, ОГРН, КПП, решение об избрании (назначении) единоличного исполнительного органа и штатную расстановку с указанием Ф.И.О. и должностей за период с 01.01.2017 по дату получения определения.

Документы и информация, поступившие в ФАС России в ответ на определение, приобщены к материалам дела № 22/01/16-206/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением ФАС России от 17.12.2019 № 22/111911/19 (исх. от 20.12.2019 № 22/111911/19)[4] принято решение о продлении срока рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 до 23.04.2020.

Письмом ФАС России от 23.12.2019 № АЦ/112786/19[5] у Управления по регулированию контрактной системы и закупкам Пензенской области запрошена информация о закупках с участием ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» и ОАО «Фармация» в виде реестра закупок; информация о торгах, в которых принимали участие данные юридические лица, в виде реестра аукционов (иных форм торгов); файлы первых и вторых частей заявок на участие в закупках, а также сведения о расчетных счетах, с которых поступали денежные средства в качестве обеспечения участия в закупках (номер расчетного счета с указанием наименования кредитной организации).

В соответствии с запросом ФАС России от 23.12.2019 № АЦ/112783/19[6] обществу с ограниченной ответственностью «МР» надлежало предоставить за период с 01.01.2017 по дату получения запроса следующие сведения (документы): регистрационные данные пользователя электронного почтового адреса <...>; IP-адреса устройств, с которых производилась авторизация и использование электронного почтового адреса, указанного в данном запросе; сведения о фактах приема и передачи электронных сообщений с помощью электронного почтового адреса, указанного в данном запросе.

На запрос Пензенского УФАС России от 14.10.2019 № 3903-3[7] Территориальный орган Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Пензенской области предоставил информацию из единого реестра лицензий автоматизированной информационной системы (АИС) Росздравнадзора. В соответствии с данной информацией Комиссией ФАС России были определены следующие хозяйствующие субъекты (потенциальные участники), имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность, включающую оптовую торговлю, хранение и перевозку лекарственных средств для медицинского применения:

- ООО «БМ» лицензия от 08.11.2018 № ФС-99-02-006968;
- ООО «ОС» лицензия от 02.08.2018 № ФС-99-02-006704;
- ООО «АС» лицензия от 22.09.2016 № ФС-99-02-005602;
- ООО «БФ» лицензия от 05.02.2016 № ФС-99-02-005207;
- ООО «ФК» лицензия от 28.10.2015 № ФС-99-02-005029;
- ГБУ «ЦН» лицензия от 21.11.2014 № ФС-99-02-004275;
- ООО «ВМ» лицензия от 18.04.2013 № ФС-99-02-003041.

Письмом ФАС России от 27.12.2019№ АЦ/115169/19[8] у хозяйствующих субъектов (потенциальных участников), имеющих лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, запрошена информация о причинах[9], по которым хозяйствующие субъекты не принимали участия в закупочной процедуре (открытый конкурс) № 0155200002217000427 на оказание в 2018-2020 годах услуг по приемке, контролю качества и сроков годности, хранению, отпуску и доставке лекарственных препаратов, изделий медицинского назначения, реактивов, закупленных для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области, а также по приемке, хранению, отпуску и доставке учреждениям здравоохранения Пензенской области медицинских

иммунобиологических препаратов, включенных в национальный календарь профилактических прививок.

Также в ФАС России поступило ходатайство от открытого акционерного общества «Фармация» об исключении доказательств из дела № 22/01/16-206/2019 ввиду их недопустимости (вх. ФАС России от 04.02.2020 № 19845/20)[10].

ФАС России в определении об отложении рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 от 21.02.2020 (исх. от 21.02.2020 № 22/13747/20)[11] было отказано в удовлетворении ходатайства ОАО «Фармация», поскольку в соответствии с частью 1 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства получены в установленном законом порядке.

В соответствии с определением об отложении рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 от 21.02.2020 (исх. от 21.02.2020 № 22/13747/20)[12] ФАС России запросила у Министерства здравоохранения Пензенской области и государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Пензенский областной центр медицинской профилактики» информацию об обоснованности включения пункта 3.5 в техническое задание в рамках закупки № 0155200002217000427 в части, касающейся включения эпидемиолога в штат исполнителя, а также наличия формулировки «и др.».

Определением ФАС России от 27.03.2020 № 22/25367/20 (исх. от 27.03.2020 № 22/25367/20)[13] принято решение об отложении рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 и о назначении рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 на 21.04.2020.

В рамках рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также в соответствии с пунктом 10.8 приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», был проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке услуг по приемке, контролю качества и сроков годности, хранению, отпуску и доставке лекарственных препаратов, изделий медицинского назначения, реактивов, закупленных для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области. Анализ состояния конкуренции на данном товарном рынке был проведен в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Краткий отчет по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг по приемке, контролю качества и сроков

годности, хранению, отпуску и доставке лекарственных препаратов, изделий медицинского назначения и реактивов, также приобщен к материалам рассматриваемого дела № 22/01/16-206/2019.

**В рамках рассмотрения дела и анализа доказательств, имеющихся в материалах дела № 22/01/16-206/2019, Комиссией ФАС России установлены следующие фактические и иные обстоятельства.**

В целях закупки услуг по оказанию хранения и доставке лекарственных препаратов, медицинских изделий, реактивов для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области, в том числе иммунобиологических препаратов (ИЛП) ГБУЗ, «Пензенский областной центр медицинской профилактики» проведена совместная закупка № 0155200002217000427
(далее – закупочная процедура).

Форма проведения закупочной процедуры определена как открытый конкурс в электронной форме (далее – открытый конкурс) при начальной максимальной цене контракта 302 211 295,25 рублей.

Протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе от 14.11.2017 № ПРЕ1 установлено, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе подана только одна заявка
ОАО «Фармация».

В соответствии с частью 16 статьи 54.4 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе) открытый конкурс признан несостоявшимся.

На основании пункта 4 части 1 статьи 55.1 Закона о контрактной системе между ОАО «Фармация» и учреждениями Пензенской области заключено 38 государственных контрактов на оказание услуг «уполномоченного склада». Общая цена заключенных контрактов составила 302 211 295,25 рублей.

Прокуратурой Пензенской области была проведена проверка в ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» и ОАО «Фармация», в ходе которой были выявлены признаки наличия соглашения проверяемых лиц, должностных лиц органов государственной власти Пензенской области и ОАО «Фармация», направленных на ограничение доступа на товарный рынок услуг по оказанию хранения и доставке лекарственных препаратов, медицинских изделий, реактивов для нужд учреждений здравоохранения Пензенской

области, а также действий направленных на совместную подготовку конкурсной документации на закупку услуг «уполномоченного склада» (далее – ограничения доступа на товарный рынок услуг). В частности, настоящее подтверждалось следующим.

В ходе осмотра электронного почтового ящика <...> было обнаружено письмо от <...> (сотрудник ОАО «Фармация», <...>), датированное 25.08.2017, которым в период подготовки документации открытого конкурса направлялся электронный файл, содержащий проект контракта на услуги «уполномоченного склада» с внесенными в него исправлениями, а также проект технического задания.

Главным врачом и начальником отдела закупок ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» в объяснениях от 05.02.2019, данных в прокуратуре Пензенской области, подтверждён факт использования полученных электронных файлов при формировании документации закупочной процедуры № 0155200002217000427. Должностные лица также пояснили, что вопрос использования предоставленных ОАО «Фармация» документов был согласован с Министерством здравоохранения Пензенской области.

В ходе проверочных мероприятий, проводимых прокуратурой Пензенской области, установлено, что 25.07.2017 на имя Губернатора Пензенской области <...> поступило письмо от 26.06.2017 № 17-2345, подписанное генеральным директором ОАО «Фармация» <...>, с просьбой сохранить действующую систему работы по обеспечению населения и больниц лекарственными препаратами и изделиями медицинского назначения, для чего поручить Министерству здравоохранения области начать роботу по подготовке конкурсной документации на услуги «уполномоченного склада».

В ходе рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 установлено, что Минздравом Пензенской области письмом в адрес подведомственных учреждений от 08.08.2017 № 3671 запрашивались сведения о плановых объемах медикаментов и расходных материалов, приобретение которых планируется через «уполномоченный склад» в период с 2018 по 2020 гг.

В соответствии с которым в срок до 10.08.2017 медицинским организациям было необходимо предоставить информацию о плановых объемах, в рамках которых подтверждена необходимость поставки (заинтересованность в поставке) через «уполномоченный склад». В частности, это было обосновано тем, что большинство аптечных организаций и учреждений здравоохранения не имеют требуемого количества холодильного оборудования для хранения трехмесячного запаса ИЛП, т.к. отнесены к 4 уровню «холодовой цепи», где длительность

хранения ИЛП не может превышать 1 месяц.

В ходе рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 Комиссией ФАС России установлено, что в конкурсной документации закупочной процедуры № 0155200002217000427 содержатся нестоимостные критерии (показатели) оценки, такие как наличие специально оборудованных складских помещений для хранения лекарственных препаратов (в том числе сильнодействующих) и требования к наличию специализированного персонала, обеспечивающего контроль за условиями доставки и хранения вакцины и иммунобиологических лекарственных препаратов. Одним из показателей оценки также является площадь складского помещения.

В ответ на определение об отложении рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 от 21.02.2020 № 22/13747/20 Минздрав Пензенской области (вх. ФАС России от 11.03.2020 № 43549-ЭП/20)[14] и ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» (вх. ФАС России 11.03.2020 № 43822-ЭП/20)[15], ссылаясь на Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 17.02.2016 № 19 «Об утверждении санитарно-эпидемиологических правил СП 3.3.2.3332-16 «Условия транспортирования и хранения иммунобиологических лекарственных препаратов», в обоснование критерия наличия специального оборудования на «уполномоченном складе», указывали на объективные причины, связанные с необходимостью сохранения высокого качества и безопасности иммунобиологических лекарственных препаратов в ходе их дальнейшего использования, а также необходимость проведения иных мероприятий по обеспечению оптимальных условий транспортирования и хранения иммунобиологических лекарственных препаратов на всех этапах их движения от производителя до потребителя («холодовая цепь»).

Минздрав Пензенской области и ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» обосновывали включение в пункт 3.5 технического задания закупки № 0155200002217000427 эпидемиолога тем, что в соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 23.07.2010 № 541н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел «Квалификационные характеристики должностей работников в сфере здравоохранения» наличие в штате компании-исполнителя эпидемиолога, как наиболее подходящего специалиста по квалификационным требованиям, мотивировано осуществлением строгого контроля за условиями доставки и хранения вакцины и иммунобиологических лекарственных препаратов.

Наличие формулировки «и др.» в пункте 3.5 технического задания закупки № 0155200002217000427 объясняется тем, что все сотрудники штата компании-исполнителя, оказывающей услугу, должны иметь соответствующее образование и специальную подготовку в сфере осуществляемой деятельности, вне зависимости от занимаемой должности, специализации и направления деятельности. Указанная формулировка не призвана конкретизировать наличие каких-либо из должностей, а носит обобщающий характер.

Документы и информация, поступившие в ФАС России в ответ на определения и запросы, приобщены к материалам дела № 22/01/16-206/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Следует отметить, что контролирующими органами и учреждениями здравоохранения Пензенской области осуществлялась систематическая проверка условий хранения лекарственных средств, в том числе находящихся на ответственном хранении, и соблюдения фармацевтического порядка на аптечном складе ОАО «Фармация».

Так, инспектором Счетной палаты Пензенской области <...> в присутствии заведующей аптекой ГБУЗ «Каменская МР» <...>. 24.01.2019 проведен осмотр склада ОАО «Фармация» и проверка условий хранения остатков медикаментов ГБУЗ «Каменская межрайонная больница», находящихся на ответственном хранении на складе ОАО «Фармация». По результатам проверки составлен акт (копия приобщена к материалам дела
№ 22/01/16-206/2019), нарушений по результатам проверки не выявлено.

Кроме того, Управлением Роспотребнадзора по Пензенской области от 25.03.2019 № 490/ТР проведена плановая выездная проверка ОАО «Фармация», подтвердившая соблюдение условий хранения на аптечном складе.

В рамках рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 Комиссией ФАС России исследовано то обстоятельство, что проекты технического задания и государственного контракта не содержат прямых реквизитов открытого акционерного общества «Фармация», однако включают указание в конце следующих формулировок: «С корректировками ОАО «Фармация» и доработанное ОАО «Фармация».

В своих письменных объяснениях ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» приведены доводы в пользу того, что при подготовке государственного контракта и проекта технического задания за основу принимался предыдущий государственный контракт на аналогичную услугу, которая оказывалась учреждениям здравоохранения в 2015-2017 годах[16].

Как сообщалось ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики», в целях проверки данного контракта и проекта технического задания на предмет соответствия нормативной документации в области фармацевтической деятельности ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» действительно обращалось в адрес
ОАО «Фармация», после чего был получен ответ с внесенными правками.

Внесённые ОАО «Фармация» изменения были направлены на приведение указанных документов в соответствие требованиям приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 31.08.2016 № 646н «Об утверждении Правил надлежащей практики хранения и перевозки лекарственных препаратов для медицинского применения» и Постановления Главного государственного санитарного врача РФ от 17.02.2016 № 19 «Об утверждении санитарно-эпидемиологических правил СП 3.3.2.3332-16 «Условия транспортирования и хранения иммунобиологических лекарственных препаратов».

В рамках своих пояснений ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» отмечало, что в соответствии с пунктом 6 части 4 статьи 38 Закона о контрактной системе, заказчик имеет право организовать в случае необходимости на стадии планирования закупок консультации с поставщиками (подрядчиками, исполнителями) и участвовать в таких консультациях в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих рынках товаров, работ, услуг, определения наилучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных служб.

В своих письменных пояснениях ОАО «Фармация» указывало, что письмо от их сотрудника в ГБУЗ датируется 25.08.2017, т.е. до сбора коммерческих предложений (29.08.2017) и размещения конкурсной документации.

В рамках рассмотрения поступивших ответов от хозяйствующих субъектов (потенциальных участников) Комиссией ФАС России установлены следующие причины отказа от участия.

ГБУ «ЦН» свое неучастие в открытом конкурсе обосновывало тем, что учреждение создавалось с целью осуществления закупок и распределения наркотических средств и психотропных веществ для медицинских и фармацевтических организаций. Основная часть складских помещений постоянно используется для хранения данных средств и веществ, а сама площадь складских помещений составляет всего 191,6 квадратный метр. Таким образом, размеры аптечного склада ГБУ «ЦН», его оснащение и количество персонала не позволяют

оказывать услуги в объемах, которые были определены технической документацией открытого конкурса.

ООО «БФ» в ответе на запрос сообщило, что организация не принимала участие в закупке из-за недостатка материальных и финансовых ресурсов и количества специалистов.

ООО «БМ» ссылается на отсутствие у организации экономической целесообразности участия в открытом конкурсе.

ООО «ВМ» сообщило об отсутствии интереса участия в закупочной процедуре.

ООО «ПФ» сослалось на то, что общество не усмотрело достаточного экономического обоснования для участия в данном конкурсе.

В ходе рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 Комиссией ФАС России исследована конкурсная документация закупочной процедуры № 0155200002217000427, а также последовательность и взаимосвязанность совершаемых Ответчиками действий, на предмет достижения соглашения, способствующего ограничению количества хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, и по итогу приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о контрактной системе под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, к конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должно содержаться наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 названного Закона, содержащей правила описания объекта закупки.

Частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе определены правила, которыми заказчик должен руководствоваться при описании в документации о закупке объекта закупки.

Так, пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Из буквального понимания вышеприведенных положений Закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом зафиксировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, при формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Наряду с этим, следует отметить, что согласно статье 25 Закона о контрактной системе при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг такие заказчики проводят совместные конкурсы.

Из материалов дела следует и Комиссией ФАС России установлено, что качественные, функциональные, технические характеристики закупаемого товара определены в Приложении № 2 к техническому заданию открытого конкурса.

В рамках рассмотрения дела № 22/01/16-206/2019 Минздравом Пензенской области и ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» обоснована необходимость приобретения товара именно с теми качественными показателями, необходимыми для услуг по оказанию хранения и доставке лекарственных препаратов, медицинских изделий, реактивов для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области, в том числе включение в объект закупки услуг по хранению иммунобиологических препаратов (ИЛП).

Комиссией ФАС России было установлено, что в течение проведения закупочной процедуры № 0155200002217000427 не поступало жалоб на конкурсную документацию и действия конкурсной комиссии. Исходя из ответов, полученных от хозяйствующих субъектов – потенциальных участников о возможности участия в данной закупке, можно сделать вывод, что данные хозяйствующие субъекты не принимали участие в указанной закупочной процедуре ввиду экономической

нецелесообразности и ряда других объективных причин.

Положение документации закупочной процедуры о наличии эпидемиолога, как наиболее подходящего специалиста штата компании-исполнителя, стоит признать допустимым на основании положений приказа Минздравсоцразвития России от 23.07.2010 № 541н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел «Квалификационные характеристики должностей работников в сфере здравоохранения», так как эпидемиолог проводит санитарно-гигиенические, противоэпидемические (профилактические) мероприятия по обеспечению оптимальных условий транспортировки и хранению иммунобиологических лекарственных препаратов на всех этапах (уровнях) их движения от производителя до потребителя, а также оказывает консультативную помощь другим специалистам хозяйствующего субъекта.

В связи с вышеизложенным Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в данном случае при централизованной закупке (объединении в один лот услуг «уполномоченного склада») услуг по оказанию хранения и доставки лекарственных препаратов, медицинских изделий, реактивов для нужд учреждений здравоохранения Пензенской области, в том числе иммунобиологических препаратов (ИЛП), конкуренция при проведении закупочной процедуры № 0155200002217000427 не была устранена.

В том числе Комиссия ФАС России полагает, что обоснование услуги «уполномоченного склада», связанное с более рациональным использованием бюджетных средств, а также более продуктивным удовлетворением потребностей учреждений региона в соответствующих услугах за счет хранения лекарственных препаратов, медицинских изделий, реактивов на одном складе, стоит признать допустимой.

В рамках проведенного открытого конкурса была обеспечена возможность участия в нем неопределенного числа участников при соответствии их критериям, удовлетворяющим потребности заказчиков, в связи с чем стоит признать, что доступ к соответствующей закупке был открытым и неограниченным.

По результатам анализа ответов потенциальных участников можно прийти к выводу, что фактическое отсутствие конкуренции в рамках рассмотренной конкурентной закупки обусловлено ее непривлекательностью и отсутствием должной конкуренции на соответствующих товарных рынках Пензенской области.

Взаимодействие ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики» и ОАО «Фармация» путём направления письма, содержащего проект государственного контракта и технического задания открытого конкурса, в отсутствие взаимно обусловленных последствий и действий, которые привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции либо созданию реальной угрозы их возникновения, само по себе не свидетельствует о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Для целей квалификации действий субъектов в качестве соглашения либо согласованных действий по статье 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить одновременно наличие следующих обстоятельств:

- наличие соглашения либо согласованных действий двух или более (их) участников, в частности (между): органами власти (всех уровней, в том числе органами местного самоуправления); органами и организациями, осуществляющими функции органов власти; внебюджетными фондами; Центральным банком Российской Федерации и всеми перечисленными органами, организациями и внебюджетными фондами; либо всеми перечисленными субъектами между собой; всеми перечисленными субъектами и хозяйствующим(-и) субъектам(-и);

- имеют ли место отрицательные последствия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции;

- имеется ли причинно-следственная связь между заключением

соглашения либо осуществлением согласованных действий и наступлением (либо возможностью наступления) отрицательных последствий для конкуренции.

При отсутствии одного из элементов состава, соглашение (согласованные действия) субъектов нельзя квалифицировать как нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции.

С учетом обоснованности установленных конкурсной документацией требований к участникам совместного конкурса № 0155200002217000427 (наличие специализированного оборудования, наличие эпидемиолога в штате компании-исполнителя и др.), не ограничивающих возможность ряда иных хозяйствующих субъектов принять участие в данном открытом конкурсе, что подтверждается материалами дела, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия заказчика при формировании конкурсной документации и проведении открытого конкурса № 0155200002217000427 в рассматриваемом случае не привели и не могли привести к наступлению последствий в виде ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Из вышеуказанного следует, что в рассматриваемых Комиссией ФАС России действиях ответчиков отсутствует нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции при проведении закупочной процедуры № 0155200002217000427.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 22/01/16-206/2019 в отношении Министерства здравоохранения Пензенской области, ГБУЗ «Пензенский областной центр медицинской профилактики», ОАО «Фармация» в связи с отсутствием нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

<...>
Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его

принятия в арбитражный суд.

1Т. 2 ч. 1, л. 1.

2Т. 1 ч. 1, л. 7-9.

3Т 1 ч. 1, л. 13-17.

4Т. 1 ч. 1, л. 30-32.

5Т. 2 ч. 3, л. 1-5.

6Т. 2 ч. 3, л. 6-7.

7Т 2 ч. 2, л. 59.

8Т. 2 ч. 3, л.17.

9Об экономических, технических, технологических, правовых и иных причинах.

10Т. 1 ч. 1, л. 93-98.

11Т. 1 ч. 1, л.102-104.

12Т. 1 ч. 1, л. 102-104.

13Т. 1 ч. 1, л. 130-132.

14Т 2 ч. 3, л. 176-178.

15Т 2 ч.3, л. 179-182.

16Извещение № 0155200002214002181.