

РЕШЕНИЕ

по делу № 042/01/17-2202/2021

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Резолютивная часть решения оглашена «25» апреля 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено «13» мая 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель <...>;

Комиссии:

Члены Комиссии: <...>;

<...>,

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии посредством системы видеоконференцсвязи (ВКС):

<...> – представителя государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская клиническая больница скорой медицинской помощи им. М.А. Подгорбунского» по доверенности;

<...> – представителя ООО «ЕСКО» по доверенности,

рассмотрев дело № 042/01/17-2202/2021, возбужденное по признакам нарушения государственным автономным учреждением здравоохранения «Кузбасская клиническая больница скорой медицинской помощи им. М.А. Подгорбунского» ИНН 4207031429 (ГАУЗ «ККБСМП») и обществом с ограниченной ответственностью «ЕСКО» ИНН 9731032950 (ООО «ЕСКО») пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ФЗ № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

20.12.2021 приказом Кемеровского УФАС России № 233 возбуждено дело № 042/01/ 17-2202/2021 по признакам нарушения ГАУЗ «ККБСМП» и ООО «ЕСКО» пункта 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в наличии между данными лицами устного соглашения, создавшего для ООО «ЕСКО» преимущественные условия участия в закупке с реестровым номером в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) 32110596302 (далее –

Закупка).

Определением от 22.12.2021 рассмотрение дела № 042/01/17-2202/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 31.01.2022 на 15 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

14.01.2022 от ООО «ЕСКО» поступило ходатайство об ознакомлении с материалами дела.

18.01.2022 представитель ООО «ЕСКО» ознакомился с материалами дела, о чем имеется соответствующая отметка.

21.01.2022 от ООО «ЕСКО» поступили письменные пояснения, согласно которым формированием лота Закупки занимается ГАУЗ «ККБСМП», в связи с чем дать пояснения о включении в один лот товаров, на поставку которых требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности и товаров, на поставку которых такая лицензия не требуется не представляется возможным. Вместе с тем сведения о Закупке размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) и доступна для участия неограниченному числу участников как имеющих соответствующую лицензию, так и не имеющих ее. Отсутствует информация о поступлении каких-либо запросов разъяснений, подаче жалоб в антимонопольный орган. ООО «ЕСКО» осуществляет действия, связанные с участием в закупках посредством своего Департамента по подготовке и проведению аукциона (ДППА). Между ООО «ЕСКО» и ООО «Наука-Связь» заключен договор на предоставление телематических услуг связи. Кроме того, сотрудники ДППА при необходимости используют модемы (флеш-носители) ПАО «МТС» (динамические адреса), в связи с чем невозможно использование одного IP-адреса с заказчиком Закупки. Коммерческое предложение предоставлялось ГАУЗ «ККБСМП» по устному запросу. В связи с вышеизложенным ООО «ЕСКО» просит прекратить в отношении него производство по настоящему делу (подробно доводы ООО «ЕСКО» указаны в письменных пояснениях исх. № б/н от 20.01.2022).

21.01.2022 от ООО «ЕСКО» поступило ходатайство об ознакомлении с полной информацией материалов дела, в части сведений, представленных в электронном виде оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер».

25.01.2022 соответствующие сведения, представлены в адрес ООО «ЕСКО» по электронной почте.

25.01.2022 от ГАУЗ «ККБСМП» поступили письменные пояснения по делу с приложенными материалами, согласно которым совместное приобретение специализированного питания (парентерального и энтерального) выражено рядом медицинских причин, а именно: выбор специализированного питания, в том числе состав и конкретные числовые показатели, производится лечащим врачом и основывается на данных клинического, инструментального и лабораторного обследования больных с учетом

необходимого для них количества белков, жиров, углеводов, витаминов, минералов и пищевых волокон в необходимой для конкретного пациента пропорции, а также с учетом усвояемости организмов пациентов. При назначении лечебного питания также учитывается получаемое пациентом питание в настоящий момент времени, поскольку смена питания может привести к дисфункциям желудочно-кишечного тракта с учетом состояния пациентов.

Формирование лота осуществлено с учетом требований лечебного процесса, определяемого специалистами в соответствии с действующими Российскими клиническими рекомендациями и Национальными руководствами, которые в соответствии с требованиями законодательства являются обязательными к исполнению. Закупаемое питание планировалось к применению в стационарных подразделениях «Ковидного госпиталя» в комбинированном варианте (т.е. совместно энтеральное и парентеральное питание), для чего необходимо единовременно наличие у ГАУЗ «ККБСМП» обоих типов питания. Специальных исследований по нутритивной поддержке при инфекции, вызванной SARS-COV-2, в настоящее время не существует, в связи с чем выбор способа питания пациентов, в т.ч. совместное применение энтерального питания с парентеральным или экстренная замена одного типа питания на другой при лечении определенного пациента, основано на клиническом опыте. Учитывая вышеизложенное, товары, являвшиеся объектом Закупки, технологически и функционально связаны между собой.

Приобретение данных товаров в рамках двух процедур могло привести к негативным последствиям, а именно: отсутствию одного из них на момент применения (например: в следствие отсутствия заявок от участников для участия в закупке, в связи с чем закупка будет признана несостоявшейся, что потребует дополнительного времени для проведения повторной закупки; признания победителя/участника закупки уклонившимся от заключения договора в виду не предоставления обеспечения исполнения договора, не подписания договора и т.п.) и, как следствие, невозможности использования второго, поскольку данные товары приобретались исключительно для их совместного (комбинированного) применения.

Ассортимент, перечень и характеристики необходимого к поставке товара заявлено заведующей аптекой из заявок, сформированных на основании потребности лечебных отделений больницы.

Характеристикам всех перечисленных в извещении о проведении Закупки товаров, соответствует как минимум два товара разных производителей.

В период проведения Закупки в адрес ГАУЗ «ККБСМП» запросов на дачу разъяснения положений извещения о проведении Закупки, а также жалоб не поступало.

21.09.2021 с победителем закупки заключен гражданско-правовой договор № 2021.144524-ЗКЭФ. В срок, предусмотренный договором, была осуществлена

поставка товара заказчику.

Отдел ресурсного обеспечения ГАУЗ ККБСМП располагается по адресу: г. Кемерово, ул. Н. Островского, д.22. В помещении, где организованы рабочие места сотрудников у каждого специалиста имеются индивидуальная офисная мебель, персональный компьютер. Вход в систему (на рабочий стол) каждого компьютера осуществляется после введения персонального кода, конфиденциальность которого обеспечивается специалистами самостоятельно. Использование персональных компьютеров, установленных в отделе ресурсного обеспечения, для посторонних лиц исключено полностью.

По сведениям, имеющимся в учреждении, трудовая деятельность сотрудников отдела является основной в ГАУЗ ККБСМП, трудовая деятельность по внешнему совместительству отсутствует. На персональных компьютерах для работы на ЭТП и других сервисах, связанных с закупочной деятельностью учреждения, где юридически значимые действия подтверждаются введением квалифицированной электронной подписи руководителя учреждения, установлена и применяется ЭЦП только главного врача учреждения. Иные крипто-ключи на компьютерах специалистов не установлены и не применяются. Данный факт исключает возможность участия сотрудников ГАУЗ ККБСМП от лица ООО «ЕСКО» при проведении закупок.

В учреждении утверждены и доведены до сведения сотрудников больницы, в т.ч. сотрудников отдела ресурсного обеспечения, положение об антикоррупционной политике, о конфликте интересов. Сотрудники отдела ознакомлены с вышеуказанными положениями, о чем имеется отметка в трудовых договорах сотрудников отдела.

Начальная (максимальная) цена (НМЦ) договора была рассчитана в соответствии с пунктом 13.10 Положения о закупках методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка). Специалист отдела, назначенный ответственным за проведение конкретной процедуры закупки, самостоятельно осуществляет поиск ценовой информации по предмету закупки, в том числе запрашивает коммерческие предложения у потенциальных участников закупки. Коммерческие предложения по Закупке были получены от трех потенциальных поставщиков. Таким образом, сотрудники отдела самостоятельно осуществляют расчет НМЦ закупок и участие ООО «ЕСКО» в формировании НМЦ исключено.

ГАУЗ «ККБСМП» представлены сведения об адресах электронной почты для направления корреспонденции по делу (подробно доводы ГАУЗ «ККБСМП» указаны в пояснениях исх. № 206 от 24.01.2022).

31.01.2022 при участии представителей ответчиков состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором представители ГАУЗ «ККБСМП» полностью поддержали доводы, изложенные в представленных ранее пояснениях.

Представитель ООО «ЕСКО» поддержала представленные ранее пояснения, а также указала, что неясно о совпадении каких именно IP-адресов идет речь в настоящем деле. Согласно дополнению к ответу от ООО «РТС-тендер» часть IP-адресов, представленных в направленном ранее ответе, не принадлежат ответчикам по делу. Все остальные IP-адреса, указанные ООО «РТС-тендер» являются адресами ООО «ЕСКО». Согласно представленному ответу ПАО «МТС» запрошенный у него IP-адрес принадлежит заказчику Закупки и не фигурирует у ООО «ЕСКО». По вопросу формирования лота Закупки поддержал пояснения ГАУЗ «ККБСМП», согласно которым заказчик обосновал потребность в закупке товаров. Наличие лицензии у ООО «ЕСКО», предоставление коммерческого предложения заказчику Закупки не противоречит требованиям законодательства РФ.

Рассмотрев 31.01.2022 настоящее дело, Комиссия решила отложить его рассмотрение в связи с необходимостью истребования дополнительных доказательств. Определением от 31.01.2022 рассмотрение настоящего дела было отложено на 28.03.2022 на 15 часов 00 минут.

Определением от 08.02.2022 срок рассмотрения настоящего дела продлен до 22.09.2022.

17.03.2022 поступили дополнительные письменные пояснения, в которых ООО «ЕСКО» представлены сведения об используемых IP-адресах при участии в торгах. Указано также, что подробно пояснить о запросе от ГАУЗ «ККБСМП» на который ООО «ЕСКО» представило коммерческое предложение от 07.07.2021 не представляется возможным, поскольку сотрудник, который принимал и направлял информацию по данному запросу уволен 20.08.2021.

23.03.2022 от Чеботарева С., по результатам рассмотрения заявления которого было возбуждено настоящее дело, поступили пояснения, согласно которым он считает пояснения ГАУЗ «ККБСМП» от 25.01.2022 несостоятельными в связи со следующим: довод ГАУЗ «ККБСМП» о том, что закупаемое питание планировалось к применению стационарных подразделениях «Ковидного госпиталя» в комбинированном варианте (т.е. совместно) не соответствует действительности, поскольку ни в конкурсной документации ни в извещении (отсутствует отметка) заказчик не указал, что Закупка проводилась для ликвидации медицинских последствий чрезвычайных ситуаций; довод ГАУЗ «ККБСМП» о том, что характеристикам перечисленных в извещении о проведении Закупки товаров соответствует как минимум два товара разных производителей недостоверен (подробно доводы Чеботарева С. содержатся в письме вх.№1632э от 23.03.2022).

28.03.2022 состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором представитель ООО «ЕСКО» поддержал представленные ранее доводы и пояснения.

Рассмотрев настоящее дело Комиссия посчитала, что в действиях ГАУЗ «ККБСМП», выразившихся во включении в предмет Закупки, в нарушение

требований части 1 статьи 1, пунктов 2, 3 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в один лот товаров, на поставку которых требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (позиции 1-4 Технического задания) и товаров, на поставку которых такая лицензия не требуется (позиции 5-8 Технического задания), содержатся признаки нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку они ограничивают количество участников торгов, тем самым ограничивая конкуренцию при проведении Закупки, а также предоставляют не предусмотренные законодательством РФ преимущества лицам, имеющим соответствующую лицензию. В связи с вышеизложенным определением от 28.03.2022 рассмотрение настоящего дела было отложено на 25.04.2022 на 15 часов 00 минут.

14.04.2022 из прокуратуры Центрального района г. Кемерово поступили пояснения Чеботарева С., идентичные поступившим 23.03.2022.

25.04.2022 с участием представителей ГАУЗ «ККБСМП» и ООО «ЕСКО» состоялось рассмотрение настоящего дела с использованием системы ВКС, на котором представители ответчиков полностью поддержали все данные ранее доводы и пояснения.

Изучив материалы дела № 042/01/17-2202/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав представителей ГАУЗ «ККБСМП» и ООО «ЕСКО», Комиссия установила следующее:

30.08.2021 на официальном сайте ЕИС по адресу: <http://zakupki.gov.ru>, Заказчиком размещены извещение о проведении Закупки и закупочная документация в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223-ФЗ).

Согласно указанному извещению и документации:

способ размещения Закупки – запрос котировок в электронной форме;

наименование и адрес электронной площадки – «РТС-тендер», <https://www.rts-tender.ru>;

заказчик – ГАУЗ «Кузбасская клиническая больница скорой медицинской помощи им. М.А. Подгорбунского»;

предмет договора – поставка лекарственных препаратов (энтеральное, парентеральное питание):

№ п/п	Требования заказчика по качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам,	Ед. изм.	Кол-во
----------	--	----------	--------

	упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования		
1	2	3	4
1.	<p><u>Аминокислоты для парентерального питания + Прочие препараты</u></p> <p>Фармакотерапевтическая группа: питания парентерального средство.</p> <p>Форма выпуска: раствор для инфузий 500 мл.</p> <p>Лекарственная форма: раствор для инфузий. 10% стандартный раствор аминокислот, содержащий электролиты. Стеклянные бутылки 500 мл.</p>	упаковка	220
2.	<p><u>Аминокислоты для парентерального питания + Прочие препараты</u></p> <p>Фармакотерапевтическая группа: питания парентерального средство.</p> <p>Форма выпуска: раствор для инфузий 500мл.</p> <p>Стандартный раствор аминокислот, содержащий электролиты.</p> <p>Концентрация более 10%. Стеклянные бутылки 500 мл.</p>	упаковка	800
3.	<p><u>Жировые эмульсии для парентерального питания</u></p> <p>Фармакотерапевтическая группа: питания парентерального средство.</p> <p>Формы выпуска: эмульсия для инфузий 20 %.</p> <p>Жировая эмульсия на основе смеси: длинноцепочечных (соевое масло – ДЦТ), среднецепочечных триглицеридов (кокосовое масло – СЦТ) и омега-3 жирных кислот (рыбий жир – омега-3 ЖК). Стеклянные бутылки 500 мл.</p>	упаковка	850
4.	<p><u>Аминокислоты для парентерального питания + Прочие</u> + соевое масло (ДЦТ) и среднецепочечные триглицериды (СЦТ) + <u>препараты (Жировые эмульсии для парентерального питания + Декстроза + Минералы)</u></p> <p>Фармакотерапевтическая группа: питания парентерального средство.</p> <p>Формы выпуска: эмульсия для инфузий.</p> <p>Трехкамерные мешки (аминокислоты углеводы). Для введения только в центральные вены пациентам с высокими потребностями в белке и энергии или ограничением по объему вводимой жидкости. Объем 1100 - 1500 мл.</p>	упаковка	55

5.	<p align="center"><u>Энтеральное питание с пищевыми волокнами для пациентов с сахарным диабетом и нарушенной толерантностью к глюкозе</u></p> <p>Специализированная, сбалансированная по всем нутриентам, готовая к использованию жидкая смесь для пациентов, с сахарным диабетом или сниженной толерантностью к глюкозе. Содержание в 100 мл: Энергия: не более 123 ккал; Белки: не более 6г; Жиры: общее количество: не более 5,5г; В том числе: Омега-3 жирные кислоты не менее 0,1г; Мононенасыщенные жирные кислоты (МНЖК) не менее 2г; Углеводы: не более 12г; В том числе: Медленно усваиваемые полисахариды (крахмал) не менее 1г; Пищевые волокна: не менее 1,5 г; Осмолярность: не более 240 мОсм/л. Объем 1000 мл (или иной объем в упаковке в пересчете на требуемое к поставке количество товара).</p>	упаковка	250
6.	<p align="center"><u>Энтеральное питание для пациентов с повышенной потребностью в белке и энергии содержащее пищевые волокна</u></p> <p>Специализированная, гиперкалорическая, сбалансированная по всем нутриентам, готовая к использованию жидкая смесь для пациентов с высокой потребностью в белке и энергии или требующих ограничения объема вводимой жидкости, обогащенная пищевыми волокнами. Содержание в 100 мл: Энергия: не менее 150ккал; Белки: не менее 6,4г; Жиры, общее количество: не более 5г; В том числе: Триглицериды средней цепи (МСТ): не менее 0,8г; Углеводы: не менее 18,5г; Пищевые волокна: не менее 2,0 г; Осмолярность: не более 440 мОсм/л. Объем 1000 мл.</p>	упаковка	50
7.	<p align="center"><u>Энтеральное питание для пациентов с нарушением пищеварения и всасывания</u></p> <p>Специализированная, изокалорическая, сбалансированная по всем нутриентам, готовая к использованию жидкая смесь на основе пептидов и среднецепочечные триглицеридов для пациентов с нарушением переваривания и всасывания. Содержание в 100 мл: Энергия: не более 100ккал; Белки в виде олигопептидов: не более 4,5г; Жиры: общее количество: не более 3г; В том числе: Триглицериды средней цепи (МСТ): не более 1,5г; Углеводы: не мене 14г; Осмолярность: не более 310 мОсм/л. Объем: 500 мл.</p>	упаковка	30

8.	<p align="center"><u>Высококалорийная жидкая смесь для энтерального питания</u> <u>методом сипинга</u></p> <p>Специализированная, гиперкалорическая, сбалансированная по всем нутриентам, готовая к использованию жидкая смесь с высоким содержанием белка и энергии. Предназначена для пациентов с нарушением питания и для предупреждения недостаточности питания при высоких потребностях в белке и энергии или при ограничении объема вводимой жидкости.</p> <p>Содержание в 100 мл: Энергия: не менее 150ккал; Белки: не менее 5,5г; Жиры: общее количество: не более 6г;</p> <p>В том числе: Мононенасыщенные жирные кислоты (МНЖК) не менее: 2,2 г; Полиненасыщенные жирные кислоты (ПНЖК) не менее: 1,5 г; Углеводы: не более 20г; Пищевые волокна: не более 0,1г;</p> <p>Осмолярность: не более 510 мОсм/л. Объем не менее 200 мл.</p>	упаковка	350
----	---	----------	-----

начальная (максимальная) цена договора (НМЦД) – 1 286 225,50 рублей;

дата начала срока подачи заявок – 30.08.2021;

дата окончания срока подачи заявок – 07.09.2021 до 10:00 (время местное);

дата рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки – 07.09.2021 в 14:00 (время местное);

критерии оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке – единственным критерием оценки и сопоставления заявок является цена.

07.09.2021 на официальном сайте ЕИС размещен протокол рассмотрения и оценки заявок по запросу котировок в электронной форме № 456-2021-ЗКЭФ(32110596302) от 07.09.2021, согласно которому на участие в Закупке подана одна заявка от ООО «ЕСКО» с ценовым предложением 1 265 983,03 руб., которая признана соответствующей требованиям, в связи с чем Закупка признана несостоявшейся. Вместе с тем со ссылкой на п.16.8 Положения о закупке товаров, работ и услуг указано на право Заказчика заключить договор с единственным участником Закупки.

По результатам Закупки 21.09.2021 между ГАУЗ «ККБСМП» и ООО «ЕСКО» заключен гражданско-правовой договор № 2021.144524-ЗКЭФ на поставку лекарственных препаратов (энтеральное, парентеральное питание) по цене, сформированной на торгах в размере 1 265 983,03 руб.

Установлено, что для поставки товара, необходимого ГАУЗ «ККБСМП», указанного в пунктах 1-4 требований по, качеству, техническим

характеристикам товара, требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, в то время как на товары предмета Закупки, указанные в пунктах 5-8 требований по, качеству, техническим характеристикам товара наличие такой лицензии не требуется.

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 необходимый 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.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся во включении в один лот товара на поставку которого требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности и товара на поставку которого такая лицензия не требуется ограничивает количество участников торгов, необоснованно лишает возможности участия в выборе поставщика товара, являющегося предметом Закупки, указанного в пунктах 5-8 требований по, качеству, техническим характеристикам товара, лиц, имеющих возможность поставить данный товар, но не имеющих лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, вступают в противоречие с требованиями части 1 статьи 1, пунктам 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ.

В результате анализа сведений, представленных оператором электронной площадки «РТС-тендер», на которой проводилась Закупка, установлено следующее:

представители участника Закупки (ООО «ЕСКО») действовали на площадке со следующих IP-адресов: 84.47.156.238 (интернет-провайдер ООО «Наука-Связь», точка доступа находится в г. Москва); 37.192.5.102 (интернет-провайдер ООО «Новотелеком», точка доступа находится в г. Новосибирск); 109.252.82.156, 109.252.83.66 (интернет-провайдер ПАО «МГТС», точки доступа находятся в г. Москва); 194.226.11.162 (интернет-провайдер ООО «ПРОЛИНК МО.ру», точка доступа находится в г. Москва); 94.25.170.247, 94.25.171.239, 94.25.171.168, 94.25.171.201, 94.25.173.98, 94.25.170.5, 94.25.169.197 (интернет-провайдер ПАО «Мегафон», владелец сервера ООО «Скартел» (торговое наименование «Yota»), точки доступа находятся в г. Москва); 62.217.184.134, 62.217.190.5 (интернет-провайдер ООО «Ловител», точки доступа находятся в г. Москва); 176.99.235.41, 176.99.242.59, 176.99.243.151 (интернет-провайдер ООО «Инетком», точки доступа находятся в г. Москва); 178.140.104.250 (интернет-провайдер ОАО «НКС», точка доступа находится в г. Москва); 80.91.203.46 (интернет-провайдер ЗАО «Красноярский производственно-технический узел связи», точка доступа находится в г. Красноярск), 5.8.221.177 (интернет-провайдер АО «Компания ТрансТелеКом» (торговое наименование «ТТК»), точка доступа находится в г. Хабаровск), 213.87.162.220 (интернет-провайдер ПАО «МТС», точка доступа находится в г. Москва), 188.68.103.214 (интернет-провайдер АО «Искрателеком», точка доступа находится в г. Москва), 172.18.82.80, 172.18.82.88, 172.18.98.88, 172.18.98.80 (владелец – Управление по присвоению номеров в Интернете (IANA) г. Лос-Анжелес);

представители Заказчика при проведении закупок действовали на электронной площадке со следующих IP-адресов: 212.188.67.218 (интернет-провайдер ПАО «МТС», точка доступа находится в г. Москва), 172.18.98.80, 172.18.98.88 (владелец – Управление по присвоению номеров в Интернете (IANA) г. Лос-Анжелес. Согласно сведениям, содержащимся на интернет-ресурсе 2IP, данные адреса являются «открытыми», трафик с этих адресов не поступает IANA, т.е. скорее всего данные IP-адреса использовались для сокрытия истинного IP-адреса пользователя).

Установлено, что доступ в сеть Интернет ГАУЗ «ККБСМП» предоставляет ПАО «МТС» на основании договора услуг связи № 142396036087 от 01.01.2021.

Согласно сведениям, представленным ПАО «МТС» до возбуждения настоящего дела (13.12.2021), пользователем IP-адреса 212.188.67.218 является ГАУЗ «ККБСМП». Указано, что ПАО «МТС» не имеет отношения к действиям своего абонента при использовании последним IP-адресов 172.18.98.80 и 172.18.98.88 для выхода в сеть Интернет, которые не принадлежат и не используются ПАО «МТС», в связи с чем изменение IP-адреса в сети Интернет вызваны действиями самого абонента.

При проверке файлов в составе заявки ООО «ЕСКО» на участие в Закупке, а также файлов, размещенных ГАУЗ «ККБСМП» в ЕИС, касающихся проведения Закупки, совпадений свойств данных файлов не установлено. Не выявлено совпадений контактных данных (номеров телефонов, адресов электронной почты) Заказчика с контактными данными ООО «ЕСКО», указанными данным лицом на электронной площадке. Не выявлено совпадения лиц, действовавших от имени Заказчика с лицами, действовавшими от имени ООО «ЕСКО».

Установлено, что ООО «ЕСКО» участвовало в формировании начальной (максимальной) цены (НМЦ) Закупки, при этом коммерческие предложения на основании которых сформирована данная НМЦ, были представлены по запросу, направленному устно посредством телефонной связи.

Запреты на соглашение заказчика (организатора) торгов с участником при проведении торгов установлены пунктом 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, согласно которому при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами торгов или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством РФ.

В силу пункта 7 статьи 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ под признаками ограничения конкуренции понимаются, в том числе, 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.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе, тем более между заказчиком и участниками, нарушают запреты антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 18 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Сведения о наличии письменного антиконкурентного соглашения между ГАУЗ «ККБСМП» и ООО «ЕСКО» отсутствовали. Вместе с тем из совокупности имеющихся материалов (включение, в нарушение требований ФЗ № 223-ФЗ, в один лот товаров, на поставку которых требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности и товаров, на поставку которых такая лицензия не требуется, что ограничивает количество участников торгов, тем самым ограничивая конкуренцию при проведении закупки, а также предоставляет не предусмотренные законодательством преимущества лицам, имеющим соответствующую лицензию; действия ГАУЗ «ККБСМП» и единственного участника Закупки - ООО «ЕСКО», с одного IP-адреса на электронной площадке в период проведения Закупки; участие ООО «ЕСКО» в формировании НМЦ Закупки) имели место признаки наличия между данными лицами соглашения, заключенного в устной форме. Соглашение, достигнутое в устной форме, не может и не должно быть документально подтверждено. О наличии устного соглашения свидетельствует, поведение перечисленных лиц на торгах, а именно действия с одного IP-адреса, а также участие в формировании НМЦ Закупки.

В связи с вышеизложенным было возбуждено настоящее дело.

Вместе с тем, согласно сведениям, представленным оператором электронной площадки «РТС-тендер» 19.01.2022 и 20.01.2022, в связи с ошибкой, вызванной задвоением в работе специального программного обеспечения, представленная ранее информация, касающаяся IP-адресов участников и заказчика Закупки представлена ошибочно, а именно: ошибочными являются IP-адреса 172.18.82.80, 172.18.82.88, 172.18.98.80, 172.18.98.88, и не принадлежат ни участнику Закупки ООО «ЕСКО», ни ее заказчику ГАУЗ «ККБСМП».

25.02.2022 ПАО «МТС» еще раз подтвердило, что IP-адрес 212.188.67.218 закреплен за ГАУЗ «ККБСМП».

Хозяйствующие субъекты, участвующие, помимо ООО «ЕСКО», в формировании НМЦ указали следующее:

ООО «Экомедика»: запрос коммерческих предложений для формирования НМЦ Закупки получен по телефону. Неучастие в Закупке связано с резким

ажидотажным, кратным в разы ростом глобального спроса на смеси для энтерального питания, лекарственные препараты и ряд других товаров, из-за распространения в мире новой коронавирусной инфекции (COVID-19), и ресурсов компании;

ООО «Евросервис»: подтвердило получение от ГАУЗ «ККБСМП» запроса коммерческих предложений для формирования НМЦ Закупки по телефону. Указало на невозможность предоставления информации, касающейся предоставления коммерческих предложений для формирования НМЦ Закупки, в связи с ее утратой. По факту неучастия в Закупки пояснило, что при предоставлении коммерческих предложений ООО «Евросервис» не могло знать в какой именно закупке заказчик будет использовано предоставленное коммерческое предложение.

В связи с тем, что включение в предмет Закупки в один лот товаров, на поставку которых требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности (позиции 1-4 Технического задания) и товаров, на поставку которых такая лицензия не требуется (позиции 5-8 Технического задания) является самостоятельным нарушением части 1 статьи 1, пунктов 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, определением от 08.04.2022 дело по признакам нарушения ГАУЗ «ККБСМП» требований пункта 2 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ выделено в отдельное производство, в связи с чем приказом № 44 от 11.04.2022 возбуждено дело № 042/01/17-378/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, и создании Комиссия по рассмотрению дела. Определением от 11.04.2022 дело № 042/01/17-378/2022 назначено к рассмотрению на 25.04.2022 на 15 часов 00 минут.

Учитывая вышеизложенное, а именно: не совпадение свойств файлов и IP-адресов ответчиков при проведении Закупки; подтверждение иных хозяйствующих субъектов, участвующих в формировании НМЦ Закупки, получения запроса коммерческих предложений от ГАУЗ «ККБСМП» по телефону; включение в предмет Закупки в один лот товаров, на поставку которых требуется наличие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности и товаров, на поставку которых такая лицензия не требуется является самостоятельным нарушением, а также отсутствие иных доказательств наличия связи между ответчиками, Комиссия считает, что имеющихся материалов не достаточно, для вывода о наличии между ответчиками антиконкурентного соглашения, запрет которого установлен пунктом 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 042/01/17-2202/2021 о нарушении

антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская клиническая больница скорой медицинской помощи им. М.А. Подгорбунского» ИНН 4207031429 и общества с ограниченной ответственностью «ЕСКО» ИНН 9731032950.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.