Шарыповская межрайонная прокуратура

ул. Горького, 17

г. Шарыпово

Красноярский край, 662314

КГБУЗ «Шарыповская ГБ»

Пионерный микрорайон, 7

г. Шарыпово

Красноярский край, 662311

АО НПП «Катрен»

пр. Академика Сандахчиева, зд. 11

р.п. Кольцово, Новосибирская область, 630559

РЕШЕНИЕ

по делу № 57-11-19 (024/01/11-384/2019)

«19» марта 2020 года г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 05.03.2020.

В полном объеме решение изготовлено 19.03.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник отдела контроля органов власти; <...>, главный государственный инспектор правового отдела (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 57-11-19 (024/01/11-384/2019), возбужденное по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального

закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») в отношении Краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Шарыповская городская больница» (далее – КГБУЗ «Шарыповская ГБ») и Акционерного общества «Научно-производственная компания «Катрен» (далее – АО НПП «Катрен»)

в присутствии представителей АО НПП «Катрен» - <…> по доверенности от 12.04.2019, <…> по доверенности от 11.06.2019, в отсутствие представителей КГБУЗ «Шарыповская ГБ», Шарыповской межрайонной прокуратуры, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Шарыповской межрайонной прокуратуры (исх. № 7/1-07-2019 от 30.04.2019; вх. № 7927 от 14.05.2019) о проведении проверки в отношении действий КГБУЗ «Шарыповская ГБ», связанных с заключением контрактов на приобретение лекарственных препаратов с АО НПП «Катрен», на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства.

При рассмотрении обращения установлено следующее.

КГБУЗ «Шарыповская ГБ» зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией ФНС №23 по Красноярскому краю, присвоен основной государственный регистрационный номер <...> (ОГРН 1152459000715).

Пунктом 1.2 Устава КГБУЗ «Шарыповская ГБ» от 15.11.2016 (далее – устав) установлено, что функции и полномочия Учредителя КГБУЗ «Шарыповская ГБ» от имени Красноярского края осуществляет Министерство здравоохранения Красноярского края, Агентство по управлению государственным имуществом Красноярского края, иные органы государственной власти Красноярского края в случаях, предусмотренных действующим законодательством.

Согласно пункту 2.1. Устава КГБУЗ «Шарыповская ГБ» создано для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации, Красноярского края полномочий учредителя в сфере здравоохранения.

Пунктом 2.4.1 Устава закреплено, что основным видом деятельности КГБУЗ «Шарыповская ГБ» является медицинская деятельность по видам работ и услуг согласно лицензии на осуществление медицинской деятельности.

В пункте 4.2 Устава указано, что источниками формирования финансовых ресурсов КГБУЗ «Шарыповская ГБ» являются субсидии из краевого бюджета на выполнение государственного задания, средства от приносящей доход деятельности, средства обязательного медицинского страхования.

В соответствии с п. 4.9 Устава КГБУЗ «Шарыповская ГБ» использует бюджетные средства в соответствии с планом финансово-хозяйственной деятельности.

Согласно п. 3.3 Устава единоличным исполнительным органом КГБУЗ «Шарыповская ГБ» является главный врач.

Главный врач КГБУЗ «Шарыповская ГБ», в том числе без доверенности действует от имени КГБУЗ «Шарыповская ГБ», представляет его во всех учреждениях,

предприятиях и иных организациях, в судах; осуществляет оперативное руководство деятельностью КГБУЗ «Шарыповская ГБ»; заключает сделки, договоры, соответствующие целям деятельности КГБУЗ «Шарыповская ГБ» (п.п. 3.3.1 Устава).

АО НПП «Катрен» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 13 по г.Новосибирску 26.09.2014, за основным государственным регистрационным номером - 1025403638875 (ОГРН – 1025403638875).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ генеральным директором АО НПП «Катрен» является <… >.

В 2018 году между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен» было заключено 12 контрактов на общую сумму 882 048,09 рублей на поставку лекарственных средств для нужд КГБУЗ «Шарыповская ГБ» (Таблица 1).

Таблица 1

№	Дата заключения контракта	Номер контракта	Цена контракта (руб.)	Период поставки товара
1	17.04.2018	313/18	99 626,34	с момента подписания по 16.05.2018
2	17.04.2018	321/18	9 118,34	с момента подписания по 16.05.2018
3	07.06.2018	537/18	74 170,91	с момента подписания по 15.06.2018
4	07.06.2018	538/18	62 647,75	с момента подписания по 15.06.2018
5	17.09.2018	957/18	18 555,79	с момента подписания по 30.09.2018
6	19.09.2018	966/18	99 731,28	с момента подписания по 30.09.2018
7	12.11.2018	1226/18	98 952,59	с момента подписания по 30.11.2018
8	13.11.2018	1230/18	99 613,36	с момента подписания по 30.11.2018
9	14.11.2018	1241/18	99 167,75	с момента подписания по 30.11.2018
10	29.11.2018	1312/18	80 591,61	с момента подписания по10.12.2018
11	03.12.2018	1330/18	63 683,40	с момента подписания по 15.12.2018
12	06.12.2018	1372/18	76 188,97	с момента подписания по 20.12.2018
Итого			***882 048,09***	

Предметом всех перечисленных выше контрактов (Таблица 1) является поставка лекарственных препаратов для нужд КГБУЗ «Шарыповская ГБ».

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – ФЗ «Об обращении лекарственных средств) лекарственные препараты - лекарственные средства в виде лекарственных форм, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности.

Из преамбулы указанных контрактов следует, что они заключены в соответствии с требованиями пункта 4 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»), согласно редакции, которая действовала на момент заключения контрактов, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен

превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Таким образом, все указанные контракты были заключены без проведения торгов.

Цена каждого из вышеуказанных муниципальных контрактов не превышает ста тысяч рублей.

Вместе с тем, все контракты, заключенные между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен», направлены на достижение единой хозяйственной цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом – идентичные товары (лекарственные средства), в связи с чем они имеют признаки единой сделки (несколько сделок), а искусственное «дробление» закупки данных товаров может свидетельствовать об обходе ограничения установленного пунктом 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей (в редакции, действовавшей на момент заключения контрактов).

По своему содержанию пункт 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» предусматривает для заказчика возможность осуществления закупок без конкурентных процедур в случаях, когда проведение конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки и стоимости закупки.

В письме от 29.03.2017 №Д28и-1353 Минэкономразвития России разъяснило, что осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» носит исключительный характер. Данная норма применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности либо нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика.

При этом искусственное дробление единой закупки на множество закупок до ста тысяч рублей каждая в целях избежания публичных процедур не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентных процедур.

Указанная позиция изложена в Решении ФАС России от 17.08.2018 по жалобе на решение Татарстанского УФАС России от 17.04.2018 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 06-2/2018.

По пункту 7 статьи 3 ФЗ «О контрактной системе» заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Таким образом, при заключении муниципальных контрактов на поставку медицинских препаратов, КГБУЗ «Шарыповская ГБ» выступало в качестве заказчика и должно руководствоваться ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О контрактной системе» контрактная система в

сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В статье 8 ФЗ «О контрактной системе» закреплен принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в следующем: контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Независимо от способа закупки принципы ФЗ «О контрактной системе» должны соблюдаться в полной мере.

Согласно статье 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Частью 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что заказчики не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 2 статьи 8 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает запрет на совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Указанная правовая позиция отражена, в том числе в Письме Минэкономразвития России от 06.12.2016 № Д28и-3204, от 14.07.2016 № Д28и-1805.

Согласно позиции, изложенной в Постановлении Верховного суда РФ от 07.10.2019 № 73-АД19-2) заключение посредством проведения закупки у единственного поставщика ряда связанных между собой договоров, фактически образующих единую сделку, искусственно раздробленную для формального соблюдения специальных ограничений в обход норм ФЗ «О контрактной системе», противоречит его целям и открывает возможность для приобретения хозяйствующими субъектами незаконных имущественных выгод.

Аналогичного подхода придерживаются и суды при оценке действий по разделению сделок на несколько однородных (например, Постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.06.2018 №16АП-2300/2018 по делу №А77-543/2015).

При рассмотрении указанного вопроса суды отмечают, что дробление сторонами общего объема предмета договора, подлежащих поставке одному заказчику, а также определение цены каждого договора в пределах, не превышающих ста тысяч рублей, свидетельствует о намерении сторон уйти от соблюдения процедуры торгов (например, Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 20.09.2016 №Ф02-4197/2016 по делу №А69-3715/2015, Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 03.04.2018 №Ф03-550/2018 по делу №А73-5597/2017, Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 03.04.2018 №Ф08-2062/2018 по делу №А18-546/2017, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.12.2016 №Ф09-10381/16 по делу №А60-2851/2016).

Кроме того, пунктом 3 статьи 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Равным образом не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. Злоупотребление правом имеет место в случае, когда субъект поступает вопреки правовой норме, предоставляющей ему соответствующее право; не соотносит свое поведение с интересами общества и государства; не исполняет корреспондирующую данному праву юридическую обязанность (определение Верховного Суда РФ от 03.02.2015 N 32-КГ14-17).

Рассматриваемые сделки на размещение заказа у единственного поставщика в условия наличия развитого конкурентного рынка поставки лекарственных средств содержат признаки как нарушения требования ФЗ «О контрактной системе», так и ограничения числа участников закупки, необеспечения равного доступа всем потенциальным участникам товарного рынка, существенным образом влияющего на состояние конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Под соглашением согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

В связи с выявлением в действиях КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен» признаков нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в достижении антиконкурентного соглашения, которое привело к ограничению доступа на товарный рынок поставки лекарственных препаратов в целях удовлетворения нужд учреждения здравоохранения, путем заключения без

проведения публичных процедур контрактов между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен» от 17.04.2018 № 313/18 и № 321/18, от 07.06.2018 № 537/18 и № 538/18, от 17.09.2018 № 957/18, от 19.09.2018 № 966/18, от 12.11.2018 № 1226/18, от 13.11.2018 № 1230/18, от 14.11.2018 № 1241/18, от 29.11.2018 № 1312/18, от 03.12.2018 № 1330/18, от 06.12.2018 № 1372/18 на поставку лекарственных препаратов, на основании части 12 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции», на основании приказа Красноярского УФАС России № 143 от 28.05.2019 возбуждено настоящее дело.

Определением от 28.05.2019 к участию в деле в качестве ответчиков привлечены КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен», в качестве заявителя Шарыповская межрайонная прокуратура, дело назначено к рассмотрению на 13.06.2019.

Определением от 13.06.2019 рассмотрение дела было отложено, назначено к рассмотрению на 30.07.2017.

Определением от 30.07.2019 рассмотрение дела было отложено, назначено к рассмотрению на 30.09.2019, срок рассмотрения продлен до 28.02.2020.

Определением от 30.09.2019 рассмотрение дела было отложено, назначено к рассмотрению на 27.11.2019.

27.11.2019 на основании ст. 46 ФЗ «О защите конкуренции» в рассмотрении дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) был объявлен перерыв до 10 часов 00 минут 29.11.2019.

29.11.2019 на основании частей 1, 3 статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) было отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением 29.11.2019 рассмотрение дела было назначено на 06.02.2020, заключение об обстоятельствах дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) направлено в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

06.02.2020 Комиссией на основании ст. 46 ФЗ «О защите конкуренции» в рассмотрении дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) был объявлен перерыв до 9 часов 00 минут 13.02.2020.

Определением от 13.02.2020 рассмотрение дела было отложено, назначено к рассмотрению на 27.02.2020.

27.02.2020 на основании ст. 46 ФЗ «О защите конкуренции» в рассмотрении дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) был объявлен перерыв до 15 часов 30 минут 05.03.2020.

05.03.2020 дело рассмотрено в присутствии представителей АО НПП «Катрен» - <… > и <…>, в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте его рассмотрения.

При рассмотрении дела Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства.

В соответствии с информацией, представленной в ходе рассмотрения дела КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен», кроме контрактов, направленных Шарыповской межрайонной прокуратурой, между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен» на основании п. 4 ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе» были заключены в 2018-2019 г.г. еще контракты, предметом которых являлась также

поставка лекарственных препаратов, которые приведены в Таблице 2.

Таблица 2

№	Дата заключения контракта	Номер контракта	Цена контракта (руб.)	Период поставки товара
1	29.01.2018	58/18	6 840,24	с 29.01.2018 по 28.02.2018
2	23.04.2018	349/18	90 228,93	с 23.04.2018 по 31.05.2018
3	11.07.2018	678/18	74 669,32	с 11.07.2018 по 31.12.2018
4	03.08.2018	791/18	50 205,65	с 03.08.2018 по 31.12.2018
5	06.08.2018	798/18	32 340,33	с 06.08.2018 по 31.08.2018
6	04.09.2018	893/18	53 377,83	с 04.09.2018 по 30.09.2018
7	29.11.2018	1311/18	8 833,66	с 29.11.2019 по 15.12.2018
8	13.12.2018	1241/18	22 197,78	с 13.12.2018 по 20.12.2018
Итого 2018			**338 693,7**	
1	28.02.2019	301/19	6 790,08	с 28.02.2019 по 31.03.2019
2	26.02.2019	277/19	20 050,25	с 26.02.2019 по 31.03.2019
Итого 2019			**26 840,33**	

Из преамбулы указанных контрактов следует, что они также заключены в соответствии с требованиями пункта 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе».

Учитывая изложенное, в 2018 году между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен» на основании п. 4 ч. 1 ст. 93 ФЗ «О контрактной системе» было заключено 20 контрактов на общую сумму 1 220 741,79 руб., а в 2019 году – 2 контракта на общую сумму 26 840,33 руб.

Таким образом, все указанные контракты были заключены без проведения торгов.

Предметом всех перечисленных выше контрактов (Таблицы 1, 2) является поставка лекарственных препаратов для нужд КГБУЗ «Шарыповская ГБ».

Цена каждого из вышеуказанных муниципальных контрактов не превышает ста тысяч рублей. При этом часть контрактов заключены единомоментно (в один день либо последовательно).

11.06.2019 в материалы дела от АО НПП «Катрен» поступили письменные пояснения по делу, из которых следует, что общество не согласно с вменяемым нарушением, полагает, что заключение нескольких контрактов до 100 000 руб. с одним поставщиком допустимо, ФЗ «О контрактной системе» не содержит ограничений на приобретение одноименных товаров у одного и того же лица по нескольким договорам до 100 000 руб., если в совокупности они превышают 100 000 руб.

Таким образом, АО НПП «Катрен» полагает, что контракты от 17.04.2018 № 313/18 и № 321/18, от 07.06.2018 № 537/18 и № 538/18, от 17.09.2018 № 957/18, от 19.09.2018 № 966/18, от 12.11.2018 № 1226/18, от 13.11.2018 № 1230/18, от 14.11.2018 № 1241/18, от 29.11.2018 № 1312/18, от 03.12.2018 № 1330/18, от 06.12.2018 № 1372/18 не противоречат требованиям действующего законодательства.

Также АО НПП «Катрен» сообщило о том, что сговора между обществом и больницей

с целью ограничения конкуренции не было, способ закупки выбирает заказчик, а не поставщик, соответственно АО НПП «Катрен» является добросовестным участником закупок, проводимых в рамках ФЗ «О контрактной системе», спорные договоры заключались не одномоментно, а по мере обращения КГБУЗ «Шарыповская ГБ» к обществу с предложением заключить тот или иной контракт.

13.06.2019 в материалы дела от КГБУЗ «Шарыповская ГБ» поступили письменные пояснения по делу, из которых следует, что в 2018 году, в связи с изменениями в действующем законодательстве о контрактной системе, в части проведения обоснования НМЦК лекарственных препаратов, а также механизма проведения совместных закупок от подачи заявок Министерством здравоохранения Красноярского края в Агентство государственного заказа Красноярского края, большая часть (более 50 % потребности учреждения) совместных закупок лекарственных препаратов была отменена, либо не состоялась.

Как сообщило учреждение, 12.12.2017 от Министерства здравоохранения Красноярского края в адрес КГБУЗ «Шарыповская ГБ» поступило указание самостоятельно провести закупку лекарственных препаратов на срок до 3х месяцев (январь, февраль, март), поскольку Министерству здравоохранения не удается провести торги.

07.03.2018 от Министерства здравоохранения Красноярского края в адрес КГБУЗ «Шарыповская ГБ» поступило указание самостоятельно провести закупку лекарственных препаратов на срок по февраль 2019 года (для ОМС) и по 31 декабря 2018 (краевой бюджет).

Выбор АО НПК «Катрен» в качестве поставщика лекарственных средств, как сообщило КГБУЗ «Шарыповская ГБ», обусловлен ценовой политикой для бюджетных учреждений и оперативностью поставок, в связи со сложившейся острой потребностью учреждения в обеспечении лекарственными препаратами.

На рассмотрении дела 13.06.2019 представители КГБУЗ «Шарыповская ГБ» пояснили, что все препараты, на поставку которых с АО НПК «Катрен» были заключены муниципальные контракты до 100 000 руб., являлись предметом электронных аукционов, которые не состоялись.

Также КГБУЗ «Шарыповская ГБ» были представлены сведения о том, что в 2018 году было заключено 65 муниципальных контрактов на поставку лекарственных средств с единственным поставщиком, цена каждого из которых не превышала 100 000 руб., в том числе 20 контрактов с АО НПП «Катрен» на сумму 1 220 741,73 руб., 2 контракта с ООО «ОНИКС» на сумму 142 252,55 руб., 11 контрактов с АО «Губернские аптеки» на сумму 550 265,15 руб., 3 контракта с ООО «Фарм-Сиб» на сумму 125 374,40 руб., 9 контрактов в ООО «Сибфармлогистик» на сумму 343 895,43 руб., 4 контракта с ЗАО Фирма ЦВ «Протек» на сумму 233 965,71 руб., 4 контракта с ООО ПКФ «Фортуна плюс ИНК» на сумму 263 988,33 руб., 9 контрактов с ООО «АлфаВита2» на сумму 272 192,16 руб., 1 контракт с ООО «КрасБиоМедИммуно» на сумму 36 923,04 руб., 1 контракт с ООО «ФК САТИКОМ» на сумму 32 942,00 руб. и 1 контракт с ПАО «КРАСФАРМА» на сумму 46 530,00 руб.

21.01.2020 в адрес Красноярского УФАС России от АО НПП «Катрен» поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) (исх. № 133/КТ от 210.01.2020, вх. № 890), из которых следует, что материалами дела не доказан факт заключения контрактов с нарушением требований ФЗ «О

контрактной системе», поскольку контракты заключались в пределах установленного объема. Ограничение на приобретение одноименных товаров в течение одного квартала на сумму 100 000 руб., установленное Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», прекратило свое действие в 2014 году, в действующем ФЗ «О контрактной системе» отсутствует. Указанное подтверждается разъяснениями Министерства финансов РФ (письма № 24-02-06/76580 от 17.11.2017, № 24-05-08/48597 от 12.07.2018, а также разъяснениями ФАС России (письмо от 25.04.2017 № РП/27902/17 и от 17.11.2019 № ИА/100041/19).

Кроме того, АО НПП «Катрен» в своих пояснениях указало, что материалами дела не подтверждается наличие антиконкурентного соглашения между обществом и КГБУЗ «Шарыповская ГБ». По мнению общества, контракты, являющиеся предметом рассмотрения дела, являются самостоятельными, а не связанными между собой, «искусственно» раздробленными контрактами.

03.02.2020 в адрес Красноярского УФАС России от КГБУЗ «Шарыповская ГБ» поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) (исх. № 296 от 31.01.2020, вх. № 1484), их которых следует, что потребность в лекарственных средствах на 2018 год была известна еще в конце 2017 года, но учреждением здравоохранения края были даны рекомендации на самостоятельное проведение процедур только в марте-апреле 2018 года. Кроме того, более 50% совместных закупок, проводимых Агентством государственного заказа Красноярского края по заявкам Министерства здравоохранения Красноярского края для КГБУЗ «Шарыповская ГБ» была отменена, либо не состоялась. Поэтому учреждение было вынуждено совершать разовые сделки с единственным поставщиком для обеспечения лекарственными препаратами свои структурные подразделения. Сделки совершались с учетом наименьшей цены. В доказательство изложенным обстоятельствам учреждением направленная сравнительная таблица по ценам приобретения пяти лекарственных средств (винпоцетин, повидон, пирацетам, ацетилсалициловая кислота, натрия хлорид), в соответствии с которой цены ООО «СибФармЛогистик» на указанные лекарственные препараты были выше в 2017 году, чем цены АО НПП «Катрен», по которым приобретались такие лекарственные средства в 2018 году по контрактам, заключенным в порядке исключения, предусмотренного ФЗ «О контрактной системе».

Также КГБУЗ «Шарыповская ГБ» полагает, что законодателем не установлен запрет на заключение нескольких контрактов до 100 000 руб. с одним поставщиком. Кроме того, в ФЗ «О контактной системе» отсутствует термин «дробление закупки».

03.02.2020 в адрес Красноярского УФАС России от КГБУЗ «Шарыповская ГБ» поступили также письменные пояснения (исх. № 252 от 27.01.2020, вх. № 1485), в соответствии с которыми в 2018 году на приобретение лекарственных препаратов из поступивших средств обязательного медицинского страхования было потрачено 9 866 922,06 руб., из средств субсидий на финансовое обеспечение выполнения государственного задания из краевого бюджета - 529 802,85 руб., средств субсидий на цели, не связанные с финансовым обеспечением выполнения государственного задания из краевого бюджета – 325 598,43 руб., а из средств родовых сертификатов из фонда социального страхования – 986 440,38 руб. Таким образом, в 2018 году учреждением израсходованного 11 708 763, 72 руб. на приобретение лекарственных препаратов.

4 марта 2020 года в адрес Красноярского УФАС России поступили сведения от КГБУЗ «Шарыповская ГБ» (исх. от 02.03.2020 № 641, вх. № 3437), в соответствии с которыми контракты, являющиеся предметом рассмотрения настоящего дела, были заключены в разный период времени после поступления определенного финансирования (различные поступления денежных средств на расчетный счет учреждения). Указанные сведения представлены в Таблице 3.

Таблица 3

№ п/п	№ контракта	Дата контракта	Поставщик	Сумма контракта	Источник финансирования по контракту	Номер платежного поручения (поступление денежных средств в адрес учреждения)	Дата поступления денежных средств на счета учреждения	Номер платежного поручения (оплата в адрес АО НПК "Катрен")	Дата оплаты в адрес АО НПК "Катрен"
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
1	58/18	29.01.2018	АО НПК "КАТРЕН"	6 840,24	ФОМС	п/п 000344	23.01.18	п/п 00059377	13.02.18
2	321/18	17.04.2018	АО НПК "КАТРЕН"	9 118,34	ФОМС	п/п 002383	03.04.18	п/п 00109824-7378,14; п/п 00109823-479,60; п/п 00109822-1260,60	23.04.18
3	313/18	17.04.2018	АО НПК "КАТРЕН"	99 626,34	ФОМС	п/п 002383	03.04.18	п/п 00109821-8663,16; п/п 00148558-83743,88; п/п 00148559-7219,30	23.04.18 03.05.18 03.05.18
4	349/18	23.04.2018	АО НПК "КАТРЕН"	90 228,93	ФОМС	п/п 002383	03.04.18	п/п 00128171-69812,60; п/п 00128170-946,00; п/п 00128169-4134,46; п/п 00128168-15335,87	26.04.18
5	537/18	07.06.2018	АО НПК "КАТРЕН"	74 170,91	ФОМС	п/п 003899	05.06.18	п/п 00105591-26064,43; п/п 00105592-344,52; п/п 00105593-34196,76; п/п 00105594-13565,20	25.06.18
6	538/18	07.06.2018	АО НПК "КАТРЕН"	62 647,75	ФОМС	п/п 003899	05.06.18	п/п 00105595-51440,07; п/п 00105596-1176,56; п/п 00105597-5170,66; п/п 00105598-4860,46	25.06.18
7	678/18	11.07.2018	АО НПК "КАТРЕН"	74 669,32	ФОМС	п/п 004631	04.07.18	п/п 00213964-67244,98; п/п 00213965-1300,20; п/п 00213966-284,24; п/п 00213967-5839,90	16.07.18
			АО НПК "КАТРЕН"					п/п 00356428-36789,06; п/п 00356429-982,41; п/п 00356430-	15.08.18.

8	791/18	03.08.2018		50 205,65	ФОМС	п/п 005239	02.08.18	4702,72; п/п 00356431-7731,46	
9	957/8	17.09.2018	АО НПК "КАТРЕН"	18 555,79	ФОМС	п/п 006071	04.09.18	п/п 00529706	21.09.18
10	798/18	06.08.2018	АО НПК "КАТРЕН"	32 340,33	ФОМС	п/п 005239	02.08.18	п/п 00356432-27988,51; п/п 00356433-294,80; п/п 00356434-2995,74; п/п 00356435-1061,28	15.08.18
11	893/18	04.09.2018	АО НПК "КАТРЕН"	53 377,83	ФОМС	п/п 005727	20.08.18	п/п 00494426-49615,72; п/п 00494423-143,44; п/п 00494425-1617,55; п/п 00494424-2001,12	13.09.18
12	966/18	19.09.2018	АО НПК "КАТРЕН"	99 731,28	Краевой бюджет	п/п 432160	06.09.18	п/п 00525258	21.09.18
13	1226/18	12.11.2018	АО НПК "КАТРЕН"	98 952,59	ФОМС	п/п 007468	02.11.18	п/п 00887391-88137,50; п/п 00887392-1975,05; п/п 00887393-3309,90; п/п 00887394-5530,14	27.11.18
14	1230/18	13.11.2018	АО НПК "КАТРЕН"	99 613,36	ФОМС	п/п 007468	02.11.18	п/п 00887384-93673,25; п/п 00887385-421,85; п/п 00887386-3748,36; п/п 00887387-1769,90	27.11.18
15	1241/18	14.11.2018	АО НПК "КАТРЕН"	99 167,75	ФОМС	п/п 007468	02.11.18	п/п 00887389-2468,40; п/п 00887390-2909,83; п/п 00887388-93789,52	27.11.18
16	1312/18	29.11.2018	АО НПК "КАТРЕН"	80 591,61	Иные субсидии	п/п 929067	06.12.18	п/п 00022285	18.12.18
17	1330/18	03.12.2018	АО НПК "КАТРЕН"	63 683,40	Иные субсидии	п/п 893941	29.11.18	п/п 00022284	18.12.18
18	1372/18	06.12.2018	АО НПК "КАТРЕН"	76 188,97	ФОМС	п/п 008190	04.12.2018	п/п 00987084-74985,79; п/п 00987083-278,19; п/п 00987087-379,50; п/п 00987086-545,49	12.12.18
19	1311/18	29.11.2018	АО НПК "КАТРЕН"	8 833,66	Краевой бюджет	п/п 763205	07.11.18	п/п 00931885	05.12.18
20	1241/18	13.12.2018	АО НПК "КАТРЕН"	22 197,78	Краевой бюджет	п/п936745	07.12.18	п/п 00026253	19.12.18

Также КГБУЗ «Шарыповская ГБ» пояснило, что указанные контракты были заключены не единомоментно, в разный период времени, по мере острой необходимости в

лекарственных препаратах, во избежание нарушения основных принципов охраны здоровья и недопустимости отказа в оказании медицинской помощи.

Исследовав материалы дела № 57-11-19 (024/01/11-384/2019) о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия пришла к выводу что доказательств, имеющихся в материалах дела, достаточно для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия реализована в законодательстве о конкуренции.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с пунктом 1 статьи 123.21 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Учредитель является собственником имущества созданного им учреждения. На имущество, закрепленное собственником за учреждением и приобретенное учреждением по иным основаниям, оно приобретает право оперативного управления.

По пункту 1 статьи 123.22 ГК РФ государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным учреждением.

В силу части 1 статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7–ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – ФЗ «О некоммерческих организациях») бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Согласно части 3 статьи 9.2 ФЗ «О некоммерческих организаций» государственные (муниципальные) задания для бюджетного учреждения в соответствии с предусмотренными его учредительными документами основными видами деятельности формирует и утверждает соответствующий орган, осуществляющий функции и полномочия учредителя.

В силу части 6 статьи 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях» финансовое обеспечение выполнения государственного (муниципального) задания бюджетным учреждением осуществляется в виде субсидий из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

ФЗ «О контрактной системе» регулирует отношения, направленные на обеспечение

государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Частью 1 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что при осуществлении закупок заказчики используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 2 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Согласно части 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе» заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного Закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а, следовательно, осуществление такой закупки должно производиться исключительно в случаях, установленных законом. Такие случаи предусмотрены статьей 93 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» (в редакции, действовавшей на момент заключения контрактов) закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений. На заказчиков, осуществляющих деятельность на территории иностранного государства, при осуществлении закупок в соответствии с настоящим пунктом не распространяются ограничения в части установления цены контракта, не превышающей ста тысяч рублей. В отношении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего закупки для обеспечения федеральных нужд государственных органов, образованных для обеспечения деятельности Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, расчет указанных ограничений годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, производится раздельно для такого федерального органа исполнительной власти и каждого такого государственного органа.

Таким образом, из буквального толкования закон не содержит ограничений в количестве закупок, которые заказчик вправе осуществить у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 4 части 1 статьи 93 ФЗ

«О контрактной системе», в том числе в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг.

Данный вывод согласуется также и с правовыми позициями, отраженными в Письме Минэкономразвития России от 06.04.2015 № Д28и-956, письме ФАС России от 25.04.2017 № РП/27902/17.

Кроме того, данный вывод подтверждается также и практикой ФАС России (Решение о рассмотрении жалобы на постановление о наложении штрафа от 03.10.2018 по делу об административном правонарушении № 2112-ФАС52-АД-7.29-09/10-18 (302-ДР)), согласно которой при отсутствии доказательств умышленных, намеренных действий по заключению контрактов с единственным поставщиком, направленных на обход установленных законодателем правил определения поставщиков, подрядчиков, исполнителей, действия заказчиков и их должностных лиц нельзя признавать незаконными.

Данный вывод также соотносится с Письмом ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100041/19 «О порядке применения пунктов 4,5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», согласно пунктам 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе при условии соблюдения лимитов объемов закупок, установленных указанными пунктами части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться на суммы до трехсот тысяч рублей, при этом годовой объем таких закупок не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного объема закупок и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей, а для отдельных заказчиков, указанных в пункте 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе - до шестисот тысяч рублей, при этом годовой объем таких закупок не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

По мнению ФАС России, само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не является нарушением требований Закона о контрактной системе (например, заключение трех договоров от 25.10.2019 на поставку бумаги формата А4 с единственным поставщиком на сумму 290 000 рублей каждый), если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения (статья 16 Закона о защите конкуренции).

Аналогичная позиция изложена в Решениях Ставропольского Краевого суда от 23.05.2018 по делу № 7-339/2018, Владимирского областного суда от 02.03.2018 по делу N 11-39/2018, Смоленского областного суда от 18.06.2017 по делу № 21-236/2017, Верховного суда Республики Алтай от 05.06.2014 по делу № 21-35/2014.

В рамках рассмотрения дела установлено, что между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен» заключено 20 контрактов на поставку лекарственных средств. Общая сумма контрактов составляет 1 220 741,83 руб.

Несмотря на аналогичные предметы, последовательные сроки поставки лекарственных средств и дату заключения контрактов, Комиссия не усматривает

оснований для признания вышеперечисленной группы контрактов как заключенных с нарушением требований, установленных Законом, ввиду следующего.

В ходе рассмотрения дела Комиссией было установлено, что денежные средства, потачанные учреждением на приобретение лекарственных препаратов у АО НПП «Катрен», были доведены до учреждения лимитами денежных средств в виде 15 трансфертов, что следует из Таблицы 3 (платежные поручения: от 23.01.2018 № 344, от 03.04.2018 № 2383, от 05.06.2018 № 3899, от 04.07.2018 № 4631, от 02.08.2018 № 5239, от 04.09.2018 № 6071, 02.08.18 № 5239, от 20.08.2018 № 5727, от 06.09.2018 № 432160, от 02.11.2018 № 7468, от 06.12.2018 № 929067, от 29.11.2018 № 893941, от 04.12.2018 № 8190, от 07.11.2018 № 763205, от 07.12.2018 № 936745).

Каждым из трансфертов, полученных КГБУЗ «Шарыповская ГБ», были оплачены следующие контракты, заключенные с АО НПП «Катрен»:

- поступление от 23.01.2018 № 344 – контракт № 58/18 от 29.01.2018 на сумму 6 840,24 руб. (оплата платежным поручением (далее - п/п) № 00059377 от 13.09.2018);

- поступление от 03.04.2018 № 2383 – контракты от 17.04.2018 № 321//18 и 313/18, а также контракт от 23.04.2018 № 349/18 на общую сумму 198 973, 61 руб. (оплата от 23.04.2018 п/п 00109824 на сумму 7378,14 руб., п/п 00109823 на сумму 479,60 руб., п/п 00109822 на сумму 1 260,60 руб., п/п 00109821 на сумму 8 663,16 руб., от 03.05.2018 п/п 00148558 на сумму 83 743,88 руб., п/п 00148559 на сумму 7219,30 руб., от 26.04.2018 п/п 00128171 на сумму 69 812,60 руб., п/п 00128170 на сумму 946,00 руб., п/п 00128169 на сумму 4 134,46 руб., п/п 00128168 на сумму 15 335,87 руб.);

- поступление от 05.06.2018 № 3899 – контракты от 07.06.2018 № 537/18 и № 538/18 на общую сумму 136 818,66 руб. (оплата от 25.06.2018 п/п 00105591 на сумму 26 064,43 руб., п/п 00105592 на сумму 344,52 руб., п/п 00105593 на сумму 34 196,76 руб., п/п 00105594 на сумму 13 565,20 руб., п/п 00105595 на сумму 51 440,07 руб.; п/п 00105596 на сумму 1 176,56 руб.; п/п 00105597 на сумму 5170,66 руб., п/п 00105598 на сумму 4 860,46 руб.);

- поступление от 04.07.2018 № 4631 – контракт от 11.07.2018 № 678/18 на сумму 74 669,32 руб. (оплата 16.07.2018 п/п 00213964 на сумму 67 244,98 руб., п/п 00213965 на сумму 1 300,20 руб., п/п 00213966 на сумму 284,24 руб., п/п 00213967 на сумму 5 839,90 руб.);

- поступление от 02.08.2018 № 5239 – контракт от 03.08.2018 № 791/18 на сумму 50 205,65 руб. (оплата 15.08.2018 п/п 00356428 на сумму 36 789,06руб., п/п 00356429 на сумму 982,41 руб., п/п 00356430 на сумму 4 702,72 руб., п/п 00356431 на сумму 7 731,46 руб.);

- поступление от 04.09.2018 № 6071 – контракт от 17.09.2018 № 957/18 на сумму 18 555,79 руб. (оплата 21.09.2018 п/п 00529706);

- поступление от 02.08.2018 № 5239 – контракт от 06.08.2018 № 798/18 на сумму 32 340,33 руб. (оплата 15.08.2018 п/п 00356432 на сумму 27 988,51 руб., п/п 00356433 на сумму 294,80 руб., п/п 00356434 на сумму 2 995,74 руб., п/п 00356435 на сумму 1 061,28 руб.);

- поступление от 20.08.2018 № 5727 – контракт от 04.09.2018 № 893/18 на сумму 53 377,83 руб. (оплата 13.09.2018 п/п 00494426 на сумму 49 615,72 руб., п/п 00494423 на сумму 143,44 руб., п/п 00494425 на сумму 1 617,55 руб., п/п 00494424 на сумму 2 001,12

руб.);

- поступление от 06.09.2018 № 432160 – контракт от 19.09.2018 № 966/18 на сумму 99 731,28 руб. (оплата 21.09.2018 п/п 00525258);

- поступление от 02.11.2018 № 7468 – контракты от 12.11.2018 № 1226/18, от 13.11.2018 № 1230/18 и от 14.11.2018 № 1241/18 на общую сумму 297 733,70 руб. (оплата 27.11.2018 п/п 00887391 на сумму 88 137,50 руб., п/п 00887392 на сумму 1 975,05 руб., п/п 00887393 на сумму 3 309,90 руб., п/п 00887394 на сумму 5 530,14 руб., п/п 00887384 на сумму 93 673,25 руб.; п/п 00887385 на сумму 421,85 руб., п/п 00887386 на сумму 3 748,36 руб., п/п 00887387 на сумму 1 769,90 руб., п/п 00887389 на сумму 2 468,40 руб.; п/п 00887390 на сумму 2 909,83 руб.; п/п 00887388 на сумму 93 789,52 руб.);

- поступление от 06.12.2018 № 929067 – контракт от 29.11.2018 № 1312/18 на сумму 80 591,61 руб. (оплата 18.12.2018 п/п 00022285);

- поступление от 29.11.2018 № 893941 – контракт от 03.12.2018 № 1330/18 на сумму 63 683,40 руб. (оплата 18.12.2018 п/п 00022284);

- поступление от 04.12.2018 № 8190 – контракт от 06.12.2018 № 1372/18 на сумму 76 188,97 руб. (оплата 12.12.2018 п/п 00987084 на сумму 74 985,79 руб., п/п 00987083 на сумму 278,19 руб., п/п 00987087 на сумму 379,50 руб., п/п 00987086 на сумму 545,49 руб.);

- поступление от 07.11.2018 № 763205 – контракт от 29.11.2018 № 1311/18 на сумму 8 833,66 руб. (оплата 05.12.2018 п/п 00931885);

- поступление от 07.12.2018 № 936745 – контракт от 13.12.2018 № 1241/18 на сумму 22 197,78 руб. (оплата 19.12.2018 п/п 00026253).

Таким образом, оплата контрактов, заключенных КГБУЗ «Шарыповская ГБ» с АО НПП «Катрен», являющихся предметом рассмотрения настоящего дела, была произведена из денежных средств, поступивших на счет учреждения 15 разными трансфертами, в некоторых случаях из одного трансферта было произведена оплата по нескольким контрактам.

Однако, общая сумма платежей по контрактам, заключенным с АО НПП «Катрен», из трансфертов, полученных КГБУЗ «Шарыповская ГБ», в трех случаях превысила предельно допустимый размер закупки по пункту 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» - 100 000 рублей (в редакции на момент заключения контрактов) – 198 973,61 руб. (контракты от 17.04.2018 № 321//18 и 313/18, а также контракт от 23.04.2018 № 349/18), 136 818,66 руб. (контракты от 07.06.2018 № 537/18 и № 538/18), и 297 733,70 руб. (контракты от 12.11.2018 № 1226/18, от 13.11.2018 № 1230/18 и от 14.11.2018 № 1241/18), однако в редакции от 27.06.2019 указанного закона, с 01.07.2019 предельно допустимый размер закупки по пункту 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» составляет 300 000 руб.

Поскольку общая стоимость каждой из указанных сделок в 2018 году не превышает предельно допустимый размер закупки по пункту 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе» в редакции от 27.06.2019 - 300 000 рублей, соответственно, заключение данных контрактов не может свидетельствовать о заключении сторонами антиконкурентного соглашения в силу следующего.

Законы, устанавливающие, изменяющие или отменяющие административную или

уголовную ответственность, должны соответствовать конституционным правилам действия закона во времени. Согласно части 2 статьи 54 Конституции Российской Федерации, если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон.

Таким образом, закон, смягчающий или отменяющий ответственность либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило правонарушение до вступления такого закона в силу (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 15 мая 2018 года № 306-КГ17-22270).

Эти правила основаны на общеправовых принципах справедливости, гуманизма и соразмерности ответственности за совершенное деяние его реальной общественной опасности, имеют универсальное для всех видов юридической ответственности значение и являются обязательными и для законодателя, и для правоприменительных органов, в том числе судов; принятие законов, устраняющих или смягчающих ответственность, по-новому определяет характер и степень общественной опасности тех или иных правонарушений и правовой статус лиц, их совершивших, вследствие чего законодатель не может не предусмотреть - исходя из конституционно обусловленной обязанности распространения действия такого рода законов на ранее совершенные деяния - механизм придания им обратной силы, а уполномоченные органы не вправе уклоняться от принятия юрисдикционных решений об освобождении конкретных лиц от ответственности и наказания или о смягчении ответственности и наказания, оформляющих изменение статуса этих лиц (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 20 апреля 2006 года № 4-П, от 14 июля 2015 года № 20-П, определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2016 года № 2017-0 и др.).

Применительно к рассматриваемому случаю изменение законодателем правил, установленных пунктом 4 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной системе», свидетельствует об улучшении положения КГБУЗ «Шарыповская ГБ» с АО НПП «Катрен», поэтому оснований квалифицировать действия указанных субъектов как нарушающие антимонопольное законодательство на момент рассмотрения дела у Комиссии не имеется.

Кроме того, из совокупности правовых норм ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О контрактной системе» следует, что для доказывания факта нарушения запретов, установленных антимонопольным законодательством в части недопустимости антиконкурентных соглашений, необходимо доказать направленность действий ответчиков именно на обход установленных законодателем императивных правил определения подрядчика, а также направленность соглашения на предоставление преимуществ определенному хозяйствующему субъекту в результате такого обхода императивных правил.

Для определения направленности таких действий на обход установленных ФЗ «О контрактной системе» правил определения подрядчика необходимо учесть обстоятельства, связанные с мерами, которые принимались/не принимались заказчиком для соблюдения установленных законодателем правил.

Таким образом, одного лишь факта заключения контрактов на выполнение идентичных либо однородных работ в один день или с небольшим временным промежутком с одним и тем же лицом недостаточно для вывода о нарушении

антимонопольного законодательства.

Доказательств того, что КГБУЗ «Шарыповская ГБ» действовало намерено, вступило в антиконкурентное соглашение с АО НПП «Катрен» и заключило вышеуказанные контракты по предварительному сговору с последней в целях ухода от конкурентных процедур, антимонопольным органом в ходе рассмотрения дела не установлено.

Напротив, как было установлено в ходе рассмотрения дела, КГБУЗ «Шарыповская ГБ» заключало контракты до 100 000 руб. как с единственным поставщиком не только с АО НПП «Катрен», но и с ООО «ОНИКС», АО «Губернские аптеки», ООО «Фарм-Сиб», ООО «Сибфармлогистик», ЗАО Фирма ЦВ «Протек», ООО ПКФ «Фортуна плюс ИНК», ООО «АлфаВита2», ООО «КрасБиоМедИммуно», ООО «ФК САТИКОМ» и ПАО «КРАСФАРМА».

Указанные обстоятельства не позволяют сделать вывод о наличии действий заказчика, направленных на ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого их них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится 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 Российской Федерации.

Обязательным элементом состава правонарушения, предусмотренного статьей 11 ФЗ «О защите конкуренции», является факт влияния либо возникновения угрозы негативного влияния на конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

Указанная позиция содержится в постановлении Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 10.06.2019 по делу №А33-10999/2018, постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.05.2017 по делу №А79-1800/2016, постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 06.12.2019 по делу № А65-32207/2018, постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 16.10.2019 по делу № А42-2696/2017.

На необходимость устанавливать все элементы состава нарушения обращалось внимание и в судебной практике (Постановление Президиума ВАС РФ от 26.03.2013 № 1409/12 по делу № А65-642/2012; Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда РФ от 08.04.2015 № 310-ГК14-6781 по делу № А36-4845/2013).

Для вывода о нарушении запрета, установленного статьей 11 ФЗ «О защите конкуренции», необходимо установить влияние действий ответчиков на конкуренцию возможность её ограничения, поскольку квалифицирующим признаком соответствующего нарушения выступают реальные либо возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 24.06.2016 по делу № А53-19334/2015).

Комиссия соглашается с доводом АО НПП «Катрен» об отсутствии антиконкурентного соглашения при заключении контрактов между КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПП «Катрен», поскольку по результатам анализа фактических и правовых обстоятельств фактов ущемления прав иных хозяйствующих субъектов не установлено, в 2018 году КГБУЗ «Шарыповская ГБ» заключало контракты на поставку лекарственных средств также и по результатам публичных процедур. Контракты с единственным поставщиком на поставку лекарственных препаратов заключались учреждением и с иными хозяйствующими субъектами.

Кроме того, задачей КГБУЗ «Шарыповская ГБ» является реализация государственной политики в области обеспечения здравоохранения. Деятельность КГБУЗ «Шарыповская ГБ» направлена, в том числе, на защиту здоровья граждан.

В соответствии с со ст. 4 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» основными принципами охраны здоровья являются: соблюдение прав граждан в сфере охраны здоровья и обеспечение связанных с этими правами государственных гарантий, приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи, приоритет охраны здоровья детей, социальная защищенность граждан в случае утраты здоровья, ответственность органов государственной власти и органов местного самоуправления, должностных лиц организаций за обеспечение прав граждан в сфере охраны здоровья, доступность и качество медицинской помощи, недопустимость отказа в оказании медицинской помощи, приоритет профилактики в сфере охраны здоровья, соблюдение врачебной тайны.

Осуществление закупки КГБУЗ «Шарыповская ГБ» именно у единственного поставщика было продиктовано необходимостью приобретения лекарственных препаратов во избежание нарушения основных принципов охраны здоровья и недопустимости отказа в оказании медицинской помощи.

КГБУЗ «Шарыповская ГБ» руководствуясь нормами действующего законодательства, надлежащим образом обеспечивало результативность и эффективность использования бюджетных средств, поскольку выбор именно АО НПК «Катрен» в качестве поставщика лекарственных средств обусловлен ценовой политикой для бюджетных учреждений и оперативностью поставок.

Данные выводы также подтверждаются Решением Ставропольского краевого суда от 23.05.2018 по делу № 7-339/2018.

Таким образом, исследовав материалы дела, оценив доказательства в совокупности с учетом действующей редакции ФЗ «О контрактной системе»,

Комиссия приходит к выводу о том, что в действиях КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НПК «Катрен», выразившихся в заключении без проведения публичных процедур контрактов от 29.01.2018 № 58/18, от 17.04.2018 № 313/18 и № 321/18, от 23.04.2018 № 349/18, от 07.06.2018 № 537/18 и № 538/18, от 11.07.2018 № 678/18, от 03.08.2018 № 791/18, от 06.08.2018 № 798/18, от 04.09.2018 № 893/18, от 17.09.2018 № 957/18, от 19.09.2018 № 966/18, от 12.11.2018 № 1226/18, от 13.11.2018 № 1230/18, от 14.11.2018 № 1241/18, от 29.11.2018 № 1312/18 и № 1311/18, от 03.12.2018 № 1330/18, от 06.12.2018 № 1372/18, от 13.12.2018 № 1241/18 формально при возбуждении дела имелись признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые не были ввиду вышеизложенного подтверждены в рамках рассмотрения настоящего дела. В частности, учитывая то, что заключение контрактов на поставку лекарственных средств КГБУЗ «Шарыповская ГБ» с АО НППП «Катрен» без торгов было обусловлено необходимостью приобретения лекарственных препаратов во избежание нарушения основных принципов охраны здоровья и недопустимости отказа в оказании медицинской помощи по причине отмены совместных закупок по заявкам Министерства здравоохранения Красноярского края в Агентство государственного заказа Красноярского края, в связи с чем Министерством здравоохранения Красноярского края было дано указание о самостоятельном приобретении лекарственных препаратов, Комиссия приходит к выводу о том, что указанные действия носили вынужденный характер. Кроме того, контракты без проведения публичных процедур заключались не только с АО НППП «Катрен», что не свидетельствует об ограничении конкуренции, негативных последствий заключения контрактов с АО НПП «Катрен» в ходе рассмотрения дела не установлено. Кроме того, заключенные с АО НПП «Катрен» контракты были определены разной потребностью, возникшей не единомоментно, и оплачены из разных трансфертов. Платеж из каждого трансферта не превысил предельно допустимый статьей 93 ФЗ «О контрактной системе» размер закупки (в редакции, действующей на момент принятия решения).

Пунктом 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о наличии основания для прекращения производства по делу, предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции», ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях КГБУЗ «Шарыповская ГБ» и АО НППП «Катрен».

При указанных обстоятельствах, руководствуясь статьями 23, 41, 48, Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» производство по делу № 57-11-19 (024/01/11-384/2019), возбужденному в отношении Краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Шарыповская городская больница» и Акционерного общества «Научно-производственная компания «Катрен» по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ответчиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 52 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>