

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 060/01/17-469/2020

12 января 2021 года
Псков

г.

Резолютивная часть решения оглашена 21 декабря 2020 года.

Полный текст решения изготовлен 12 января 2021 года.

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

Председатель Комиссии:

«...» – заместитель руководителя – начальник отдела Псковского УФАС России;

Члены Комиссии:

«...» – главный государственный инспектор отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

«...» – главный государственный инспектор отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России,

рассмотрев посредством систем видео-конференц-связи с использованием личных устройств доступа дело № 060/01/17-469/2020 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Фламинго», ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения между организатором торгов и участником таких торгов при проведении аукционов на право оказания услуг по вывозу и утилизации медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов) (извещения № 0357200028719000074, № 0357200028719000140), а также по оказанию услуг эвакуации (перевозки) тел умерших из отделений больницы в морг (извещения № 0357200028719000193, 0357200028719000225),

в присутствии представителя ООО «Фламинго» - «...» по доверенности № 17 от 05.08.2020,

в присутствии представителя «...» по доверенности № 60 АА 0739874 от 05.08.2020,

в отсутствие иных представителей сторон, уведомленных о дате и времени рассмотрения надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

03.02.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступила жалоба «...» (Вх. № 79з от 03.02.2020) в отношении действий заказчика – ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» о не проведении конкурентных процедур в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» на оказание услуг по вывозу трупов умерших граждан.

03.02.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступила жалоба «...» (Вх. № 78з от 03.02.2020) в отношении действий заказчика – ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» о не проведении конкурентных процедур в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» на оказание услуг по вывозу трупов умерших граждан.

13.04.2020 из ФАС России поступила жалоба «...» (Вх. № 352з от 13.04.2020) по аналогичным вышеизложенным доводам.

15.04.2020 в адрес ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» направлен запрос о предоставлении информации (Исх. № 1402/НЮ от 15.04.2020) о предоставлении копии всех договоров, заключенных с ООО «Фламинго», сведений о совокупном годовом объеме за 2019 год, реестра контрактов, заключенных с единственным поставщиком.

21.07.2020 на основании Приказа № 66 от 21.07.2020 «О проведении внеплановой выездной проверки», пункта 11 части 1 статьи 23, статьи 24, 25, 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», п. 3.4 Приказа ФАС России от 25.05.2012 № 340 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации»

Псковским УФАС России совместно с УЭБиПК УМВД России по Псковской области была проведена совместная внеплановая выездная проверка в отношении общества с ограниченной ответственностью «Фламинго», ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница». В ходе проведения проверки инспекциями осуществлен осмотр территорий, помещений (составлены протоколы осмотра), документов, предметов проверяемых лиц, получены копии документов в электронной форме. По результатам проведения проверки составлен акт № 12/135 от 27.07.2020 о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства, ответственность за которое предусмотрена п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения между организатором и участником торгов.

На основании материалов, а также информации, полученной в ходе внеплановый выездной проверки, Псковским УФАС России возбуждено дело № 060/01/17-469/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ № 65 от 20.07.2020) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Фламинго», ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения между организатором торгов и участником таких торгов при проведении аукционов на право оказания услуг по вывозу и утилизации медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов) (извещения № 0357200028719000074, № 0357200028719000140), а также по оказанию услуг эвакуации (перевозки) тел умерших из отделений больницы в морг (извещения № 0357200028719000193, 0357200028719000225) (далее также — антимонопольное дело).

Определением о назначении дела к рассмотрению от 27.07.2020 (исх. от 27.07.2020 № 4053/ДТ) Псковским УФАС России у ответчиков были запрошены следующие документы и информация:

У ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница»:

- 1) письменные пояснения относительно переписки в электронной форме с ООО «Фламинго» до начала и во время проведения аукционов (извещения № 0357200028719000074, № 0357200028719000140);
- 2) положение о контрактной службе с приложением всех должностных инструкций, входящих в нее лиц;
- 3) приказ о приеме на работу и должностная инструкция ведущего юрисконсульта «...».

У ООО «Фламинго»:

- 1) перечень лиц, входящих в одну группу лиц с Обществом в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» с необходимыми пояснениями (указанная информация предоставляется в строгом соответствии с приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293).

Определением об отложении рассмотрения дела от 14.08.2020 (исх. от 19.08.2020 № 5048/ДТ) Псковским УФАС России были запрошены:

У ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница»:

1) письменные пояснения относительно переписки в электронной форме с ООО «Фламинго» до начала и во время проведения аукционов (извещения № 0357200028719000074, № 0357200028719000140) - повторно;

2) письменные пояснения по факту заключения договора № 697ДК-19 от 24.12.2019 с ООО «Фламинго» во время действия государственного контракта № 2602504686519000286, заключенного с ООО «Похоронное бюро Кронштадтского района», по аналогичному предмету;

3) копии коммерческих предложений, полученных при подготовке обоснования НМЦК при проведении аукционов № 0357200028719000074, № 0357200028719000140, 0357200028719000193, 0357200028719000225.

У Общества с ограниченной ответственностью «Фламинго»:

1) правоустанавливающие документы (те документы, на основании которых возникло право собственности) на здание, расположенное по адресу: 182113, Псковская область, город Великие Луки, улица Пушкина, д. 5.

Определением об отложении рассмотрения дела от 02.09.2020 (исх. от 02.09.2020 № 5269/ДТ) Псковским УФАС России были запрошены:

У ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница»:

1) письменные пояснения относительно формирования цен договоров № 39-ДК-19, 269ДК-19, 536ДК-19, 697ДК-19, заключенных с ООО «Фламинго»;

2) повторно - копии коммерческих предложений, полученных при подготовке обоснования НМЦК при проведении аукционов № 0357200028719000074, № 0357200028719000140, 0357200028719000193, 0357200028719000225;

3) письменные пояснения с приложением подтверждающих документов, относительно заключения прямых договоров № 39-ДК-19, 269ДК-19, 536ДК-19, 697ДК-19 (в части направления предложений о заключении указанных договоров, а также указания стороны, явившейся инициатором такого заключения);

4) сведения лице, осуществлявшем вывоз тел умерших граждан в период с 30.08.2019 по 14.10.2019.

У Общества с ограниченной ответственностью «Фламинго»:

1) письменные пояснения с приложением подтверждающих документов, относительно заключения прямых договоров № 39-ДК-19, 269ДК-19, 536ДК-19, 697ДК-19 (в части направления предложений о заключении указанных договоров, а также указания стороны, явившейся инициатором такого заключения);

2) письменные пояснения относительно участия в аукционах № 0357200028719000193, 0357200028719000225 одновременно и ООО «Фламинго» и Зыкова М.В.

Определением об отложении рассмотрения дела от 02.10.2020 (исх. от 02.10.2020 № 5600/ДТ) в связи с отсутствием кворума комиссии рассмотрение дела было отложено.

20.10.2020 в связи с необходимостью получения дополнительной информации срок рассмотрения дела № 060/01/17-469/2020 был продлен до 31 декабря 2020 года

Определением об отложении рассмотрения дела от 16.10.2020 (исх. от 16.10.2020 № 5755/ДТ) Псковским УФАС России у ООО «Фламинго» запрошены сведения о транспортных средствах, используемых ООО «Фламинго», в целях перевозки тел умерших (в том числе сведения о нанесении на транспортные средства брендированных названий, логотипов общества и иных отличительных знаков).

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции (в соответствии с п. 10.10 Приказа № 220).

Рассмотрение дела откладывалось в порядке, предусмотренном ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

21.12.2020 от ООО «Фламинго» поступили возражения на заключение (Вх. № 2838р от 21.12.2020), согласно которым ответчик полагает, что в ходе рассмотрения настоящего дела представил достаточные доказательства относительно отсутствия нарушения в его действиях, полагает недоказанным наступление негативных последствий, которые прямо предусмотрены диспозицией п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции. Также указал, что при проведении торгов в 2019 году заказчиком не было создано преимущественных условий участия в торгах, также отсутствовало нарушение порядка определения победителя.

Иные участники рассмотрения возражений на заключение об обстоятельствах дела в адрес антимонопольного органа не направили.

Комиссия, исследовав доказательства по делу, выслушав и оценив позиции сторон, приходит к следующим выводам.

Закон о защите конкуренции в соответствии со ст. 3, распространяет свое действие на отношения, которые связаны с защитой конкуренции и в которых участвуют, в том числе, юридические лица и органы государственной власти субъекта Российской Федерации.

В соответствии со статьей 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений 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 Российской Федерации (пункт 1 части 1 статьи 17).

Пункт 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции предполагает наличие соглашения между двумя сторонами - Заказчиком (Организатором торгов) и участником (- ами) торгов.

Учитывая это, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде письменного договора.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции, под соглашениями понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в одном или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий,

участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

При этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения по правилам договора, установленным гражданским законодательством. Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа поведения участников соглашения с учетом принципов разумности и обоснованности.

При рассмотрении вопроса о заключении антиконкурентного соглашения квалифицирующим признаком выступают реальные или возможные негативные последствия ограничения конкуренции. То есть, в предмет доказывания вменяемого нарушения антимонопольного законодательства должно входить установление причинно-следственных связей между совершенными ответчиками конкретными действиями (бездействием) и наступившими вредоносными результатами в виде ограничения конкуренции.

Заключение устного соглашения предполагает взаимодействие субъектов, объект или результат действия которого заключается, в том числе, во влиянии на рыночное поведение субъектов рынка.

Из статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что субъектом нарушения антимонопольных требований к торгам может являться любое лицо, непосредственно участвующее или задействованное при проведении торгов и способное оказывать на такую процедуру существенное влияние.

Согласно части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются. Все недобросовестные действия, безусловно, не совершаются случайно и носят умышленный характер. Умысел хозяйствующего субъекта следует оценивать по его деятельности исходя из всей совокупности признаков, составляющих понятие недобросовестной конкуренции.

Фактические обстоятельства, указывающие на наличие нарушения, выражаются в следующем.

1. Анализ подготовки и проведения торгов.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе, государственный заказчик определен следующим образом - государственный орган (в том числе орган государственной власти),

Государственная корпорация по атомной энергии «РБ», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

В соответствии с частью 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Частью 2 статьи 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 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 (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений (далее также – электронные процедуры), а также в случаях, установленных решением Правительства Российской Федерации, предусмотренным частью 3 статьи 84.1 настоящего Федерального закона, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион (далее также – закрытые электронные процедуры).

В соответствии с частью 4 статьи 24 Закона о контрактной системе под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен единиц товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Электронный аукцион № 0357200028719000074

07.05.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта по вывозу и утилизации патологоанатомических и органических операционных отходов.

Заказчик – ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница».

Начальная максимальная цена контракта (далее - НМЦК) - 180 720,00 руб.

По окончании срока подачи заявок не подано ни одной заявки (ч. 16 ст. 66 44-ФЗ).

Электронный аукцион № 0357200028719000140

08.07.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта по вывозу и утилизации патологоанатомических и органических операционных отходов (идентификационный номер: 4005-А-ГЗ-Л).

Заказчик – ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница».

Начальная максимальная цена контракта (далее - НМЦК) - 203 112,00 руб.

Заявки на участие в торгах подали: Астахов А.С., ООО «Фламинго».

Победителем признан Астахов А.С. с ценой предложения 161 474,04 руб.

05.08.2019 заключен государственный контракт № 312К-19 (реестровая запись № 2602504686519000218), срок действия до 31.12.2019.

Электронный аукцион № 0357200028719000193

07.08.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта по вывозу трупов умерших граждан (идентификационный номер: 4581-А-ГЗ-Л).

Заказчик – ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница».

Начальная максимальная цена контракта (далее - НМЦК) - 180 000,00 руб.

Заявки на участие в торгах подали: ООО «Фламинго», Зыков М.В.

Победителем признано ООО «Фламинго» с ценой предложения 603,64 руб.

03.09.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок размещен Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта № ППУ1.

В соответствии с пояснениями, полученными от заказчика (Вх. № 2336р от 05.10.2020), в период между проведением аукционов № 0357200028719000193, № 0357200028719000225 (с 30.08.2019 по 14.10.2019) услуги по вывозу тел умерших продолжало оказывать ООО «Фламинго».

Электронный аукцион № 0357200028719000225

17.09.2019 в Единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта по вывозу трупов умерших граждан (идентификационный номер: 5419-А-ГЗ-Л).

Заказчик – ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница».

Начальная максимальная цена контракта (далее - НМЦК) - 180 000,00 руб.

Заявки на участие в торгах подали: ООО «Фламинго», Зыков М.В., ООО «Артстоун Мастер», ООО «Похоронный дом Кронштадт».

Победителем признано ООО «Похоронный дом Кронштадт» с ценой предложения 869 руб.

14.10.2019 заключен государственный контракт № 385К-19 (реестровая запись № 26025046865190002860, срок действия – 31.12.2019).

2. Взаимодействие должностных лиц Заказчика и ООО «Фламинго».

Псковским УФАС России совместно с УЭБиПК УМВД России по Псковской области была проведена совместная внеплановая выездная проверка в отношении ответчиков, по результатам проведения проверки составлен акт № 12/135 от 27.07.2020. К акту проверки приобщены протоколы осмотра территорий, помещений от 21.07.2020, составленные по месту нахождения ответчиков. В ходе проведения указанной проверки установлено наличие следующей переписки между должностными лицами заказчика и поставщиком:

Должностное лицо Заказчика (контактная информация):

- ведущий юрисконсульт отдела контрактной службы ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» «...» «ivanovanatali60@yandex.ru»;

ООО «Фламинго» (контактная информация): «flamingo_ritual@mail.ru».

20.03.2019 в 14.05 с электронной почты «...» «ivanovanatali60@yandex.ru» на адрес электронной почты ООО «Фламинго» «flamingo_ritual@mail.ru» направлено письмо «Здравствуйте. Высылаем запрос на коммерческое».

Указанный запрос был направлен при подготовке аукциона № 0357200028719000074 на вывоз патологоанатомических остатков.

23.03.2019 в 10.40, 29.03.2019 в 09.04 с адреса электронной почты «flamingo_ritual@mail.ru» в адрес «...» «ivanovanatali60@yandex.ru» были направлены сканы трех коммерческих предложений (ИП Зыков М.В., ООО «Фламинго», ИП Волков С.А.). При этом, Комиссия Псковского УФАС России отмечает, что все три коммерческих предложения выполнены в одном стиле (шрифт, размер букв, расположение на странице).

14.05.2019 в 09.34 с электронной почты «...» «ivanovanatali60@yandex.ru» на адрес электронной почты ООО «Фламинго» «flamingo_ritual@mail.ru» направлено письмо «Здравствуйте. За договором можете приезжать. Или нам почтой лучше отправить? И еще скажите пожалуйста, вы заявку на участие в аукционе подавать будете или нет, а то срок сегодня до 11 часов» (орфография и пунктуация автора сохранены).

30.05.2019 в 08.18 с электронной почты «...» «ivanovanatali60@yandex.ru» на адрес электронной почты ООО «Фламинго» «flamingo_ritual@mail.ru» направлено письмо «Доброе утро. Скажите пожалуйста, вы прошли аккредитацию на площадке. Стоит ли нам размещать аукцион?» (орфография и пунктуация автора сохранены).

Согласно данным ЕИС ООО «Фламинго» зарегистрировано в качестве участника закупок 04.07.2019 (номер реестровой записи в ЕРУЗ 19183366).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Псковского УФАС России приходит к выводу, что в 2019 году до проведения аукциона № 0357200028719000074 ООО «Фламинго» в адрес заказчика были направлены сканы трех коммерческих предложений (ИП Зыков М.В., ООО «Фламинго», ИП Волков С.А.). В последующем указанные коммерческие предложения были использованы при формировании НМЦК.

Заказчик систематично интересовался регистрацией Общества В ЕИС, уточнял подавалась ли заявка на участие в аукционе, а также задавал вопрос о необходимости размещения аукциона в системе.

Таким образом, установлено, что между хозяйствующим субъектом, являющимся потенциальным участником проводимых закупок, и Заказчиком производился обмен информацией по вопросу обоснования начальной (максимальной) цены договора, регистрации в единой информационной системе, размещении извещений.

Между тем, обмен такой информацией не имел целью определение и уточнение Заказчиком собственной потребности в закупаемых услугах и их свойствах. В связи с тем, что Заказчиком ранее в адрес ООО «Фламинго» было направлено письмо с запросом о предоставлении ценовой информации для обоснования начальной (максимальной) цены договора, Заказчик осознавал, что вел переписку с потенциальным участником закупки.

Данный факт свидетельствует о наличии тесных и устойчивых связей между Заказчиком и хозяйствующим субъектом, что в совокупности с иными доказательствами, также является доказательством наличия возможности заключения соглашения об ограничении конкуренции.

Обоснование НМЦК.

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о контрактной системе начальная (максимальная) цена договора и в предусмотренных Закона о контрактной системе случаях цена договора, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов:

- 1) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка);
- 2) нормативный метод;
- 3) тарифный метод;
- 4) проектно-сметный метод;
- 5) затратный метод.

Частью 2 статьи 22 Закона о контрактной системе установлено, что метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) заключается в установлении начальной (максимальной) цены контракта на основании информации о рыночных ценах идентичных товаров, работ, услуг, планируемых к закупкам, или при их отсутствии однородных товаров, работ, услуг.

Частью 3 статьи 22 Закона о контрактной системе установлено, что при применении метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) информация о ценах товаров, работ, услуг должна быть получена с учетом сопоставимых с условиями планируемой закупки коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно части 6 статьи 22 Закона о контрактной системе метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) является приоритетным для определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта,

цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Использование иных методов допускается в случаях, предусмотренных частями 7 - 11 настоящей статьи.

Определением об отложении дела (Исх. № 5269/ДТ от 02.09.2020) антимонопольным органом у заказчика были запрошены копии коммерческих предложений, полученных при подготовке обоснования НМЦК при проведении аукционов № 0357200028719000074, № 0357200028719000140, 0357200028719000193, 0357200028719000225.

В соответствии с представленными пояснениями Заказчика, при обосновании НМЦК при проведении аукционов № 0357200028719000074, № 0357200028719000140, 0357200028719000193, 0357200028719000225 использовались только три коммерческих предложения (ИП Зыкова М.В., ООО «Фламинго», ИП Волкова С.А.). Иные коммерческие предложения при формировании НМЦК не запрашивались.

При этом, Комиссия Псковского УФАС России отмечает, что указанные коммерческие предложения были направлены с одного почтового адреса - «flamingo_ritual@mail.ru», все три коммерческих предложения выполнены в одном стиле (шрифт, размер букв, расположение на странице) и содержат предложение цены только на оказание услуг по вывозу и утилизации медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов). Цены на оказание услуг по вывозу тел умерших из больницы в морг Заказчиком не исследовались, запросы на дачу коммерческих предложений не запрашивались, что содержит признаки нарушения ч. 2 ст. 22 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного можно заключить, что Заказчиком не были созданы условия для обеспечения ценовой и неценовой конкуренции между участниками рассматриваемых закупок в целях выявления лучших условий оказания услуг. Обоснование НМЦК осуществлялось заказчиком только на основании коммерческих предложений, направленных ООО «Фламинго», являющегося второй стороной антиконкурентного соглашения.

Таким образом, Заказчиком не была обеспечена эффективность расходования бюджетных средств, ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» проявил субъективный подход к выбору контрагента и не обеспечил равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка.

В 2019 году между ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго» заключались «прямые» договоры без проведения конкурентных процедур:

24.01.2019 в 10.39 с электронной почты «...» «ivanovanatali60@yandex.ru» на адрес электронной почты ООО «Фламинго» «flamingo_ritual@mail.ru»

направлено письмо «А вы не могли бы нам прислать какую-либо информацию, например, счет, чтобы показать руководству что у нас сумма договора превышена, и нужно заключить новый. Только пока договор мы не можем составить, потому что главврача сегодня нет. Нужно ее решение» (орфография и пунктуация автора сохранены).

24.01.2019 в 10.57 с электронной почты ООО «Фламинго» «flamingo_ritual@mail.ru» на адрес электронной почты «...» «ivanovanatali60@yandex.ru» направлено письмо с вложением договора на перевозку тел.

24.01.2019 между ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго» заключен договор № 39ДК-19 на вывоз трупов умерших граждан (срок действия с 24.01.2019 по 31.03.2019), способ - ед. поставщик, цена договора - 99 500 руб.

28.03.2019 между ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго» заключен договор № 269ДК-19 на вывоз трупов умерших граждан (срок действия с 01.04.2019 по 30.06.2019), способ - ед. поставщик, цена договора - 99 500 руб.

01.07.2019 между ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго» заключен договор № 536ДК-19 на вывоз трупов умерших граждан (срок действия с 01.07.2019 по 30.08.2019), способ - ед. поставщик, цена договора – 38 000 руб.

24.12.2019 между ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго» заключен договор № 697ДК-19 на вывоз трупов умерших граждан (срок действия с 01.01.2020 по **не установлено**), способ - ед. поставщик, цена договора – **безвозмездно**.

24.12.2019 между ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго» заключен договор на оказание услуг по вывозу патологоанатомических остатков (срок действия с 01.01.2020 по 31.12.2020), способ - ед. поставщик, цена договора – **безвозмездно**.

Согласно ч. 1 ст. 50 ГК РФ основной целью деятельности коммерческих организаций является извлечение прибыли.

В соответствии с пояснениями представителя ООО «Фламинго», полученными в ходе заседания Комиссии (протокол от 14.08.2020) выгода коммерческой организации от оказания услуг по безвозмездным договорам на вывоз трупов умерших граждан состоит в последующем оказании родственникам ритуальных услуг, связанных с захоронением.

Совокупность указанных выше действий заказчика и поставщика свидетельствует о взаимной договоренности, возникшей до размещения извещений о проведении аукционов в единой информационной системе и

позволившей на протяжении всего 2019 организовать взаимодействие ответчиков по делу при заключении и исполнении договоров по вывозу и утилизации медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов), а также по оказанию услуг эвакуации (перевозки) тел умерших из отделений больницы в морг.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства Комиссия Псковского УФАС России приходит к выводу, что действия ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» и ООО «Фламинго», выразившиеся в заключении в период с 24.01.2019 по 24.12.2019 договоров на основании статьи 93 Закона о контрактной системе без проведения торгов необоснованно предоставляли право оказания услуг, связанных с вывозом и утилизацией медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов), оказанием услуг эвакуации (перевозки) тел умерших из отделений больницы в морг исключительно ООО «Фламинго», что создало преимущественные условия его деятельности и привело к необоснованному препятствованию доступа на рынок иным хозяйствующим субъектам, действующим на территории г. Великие Луки (Новиков Н.Н., Волков В.Ю., ритуальное бюро «Память»).

Кроме того, исходя из положений действующего законодательства, единственным возможным законным способом входа на рассматриваемый рынок является заключение договора (контракта) с учреждением здравоохранения, таким образом, существует административный барьер, преодолеть который при неконкурентном способе выбора поставщика - закупки у единственного поставщика, безосновательно определенном в качестве приоритетного, не представляется возможным.

3. Расположение ООО «Фламинго» на территории ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница».

В ходе проведения внеплановой выездной проверки инспекцией № 2 было установлено, что здание, в котором располагается ООО «Фламинго», находится на территории ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» по адресу: Псковская область, город Великие Луки, улица Пушкина, д. 5.

На указанной территории также расположены Отделение судмедэкспертизы, городской морг, хирургическое и инфекционное отделения. Расположение вышеуказанных объектов также подтверждается сведениями, предоставляемыми сервисом «Яндекс.Карты» (распечатка приобщена к материалам настоящего дела).

Определением об отложении рассмотрения дела (Исх. № 5048/ДТ от 19.08.2020) антимонопольным органом у ООО «Фламинго» были запрошены

правоустанавливающие документы на здание, расположенное по адресу: 182113, Псковская область, город Великие Луки, улица Пушкина, д. 5.

Согласно сведениям, представленным ООО «Фламинго» (Вх. № 2045р от 21.08.2020) 25.08.2014 между Муниципальным образованием «Город Великие Луки» и Обществом заключен договор № 07 купли-продажи нежилого помещения при реализации арендатором преимущественного права на приобретение арендуемого имущества с условием о залоге (далее – договор).

Согласно договору нежилое здание, расположенное по адресу: г. Великие Луки, ул. Пушкина, д. 5, корп. 3, литера В, 1958 года постройки передано в собственность покупателю на основании постановления Администрации города Великие Луки от 07.08.2014 № 1814 «Об условии приватизации нежилого здания».

Также представлено свидетельство о государственной регистрации права от 16.10.2014, выданное Управлением федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Псковской области.

Таким образом, здание, расположенное на территории ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» принадлежит ООО «Фламинго» на праве собственности.

Комиссия Псковского УФАС России приходит к выводу, что территориальное расположение ООО «Фламинго» создает преимущество при осуществлении им деятельности, поскольку, учитывая специфику рассматриваемого рынка услуг, близкое нахождение рядом с моргом способно привлечь большую часть потенциальных потребителей.

Кроме того, учитывая, что предметом рассматриваемых аукционов является также доставка тел умерших из отделений больницы в морг, расположение Общества между зданиями больницы и морга позволяет оказывать услуги с минимальными затратами.

В соответствии со статьей 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Заключение соглашения подтверждается следующими обстоятельствами:

- наличии жалоб хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги на одном рынке с ООО «Фламинго»;
- расположение ООО «Фламинго» на территории ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница»;

- наличие переписки между должностным лицом Заказчика и Обществом;
- расчет обоснования НМЦК со стороны Заказчика только по трем коммерческим предложениям, направленным в одном письме с электронной почты ООО «Фламинго» (отсутствие анализа рынка при расчете цены);
- заключение безвозмездных и бессрочных договоров на оказание услуг по вывозу и утилизации медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов), а также по оказанию услуг эвакуации (перевозки) тел умерших из отделений больницы в морг, при наличии большого числа хозяйствующих субъектов (потенциальных участников), готовых оказывать услуги.

Таким образом, все вышеуказанные нарушения и доказательства, полученные в ходе рассмотрения настоящего дела, свидетельствуют о том, что при заключении «прямых» договоров, а также при проведении рассматриваемых торгов осуществлены действия как со стороны заказчика, так и со стороны ООО «Фламинго».

Инициатива в заключении антиконкурентного соглашения исходила от обеих сторон, указанное соглашение направлено на ограничение конкуренции и создание преимущественных условий для ООО «Фламинго».

Обязанность соблюдения процедуры размещения закупки возложена законодателем на лицо, осуществляющее полномочия государственного заказчика, организатора торгов. Несмотря на это, и Заказчик, и Общество, сознательно шли на нарушение требований действующего законодательства.

Оценивая доводы Ответчиков Комиссия Псковского УФАС России учитывает, что в силу специфики рассматриваемых правоотношений, латентного характера взаимодействия заинтересованных в торгах лиц, анализа их поведения спустя значительный период времени, а также с учетом задач и полномочий Федеральной антимонопольной службы, а ходе рассмотрения настоящего дела получены достаточные доказательства осведомленности и сговоре участников.

Совершение рассматриваемых действий прямо приводит к нарушению принципов проведения торгов: публичности, открытости, прозрачности, конкурентности, созданию равных, недискриминационных условий. Иные участники рынка находились не в равных, по сравнению, с ООО «Фламинго», условиях.

Договоренность может иметь место только при множественности лиц. В рассматриваемом случае такая множественность имеется - это Заказчик (ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница»), и участник: ООО «Фламинго», действия которых свидетельствуют о достижении антиконкурентного соглашения и, соответственно, о наличии состава

нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства подтверждается осуществление действий, направленных на информационное сопровождение со стороны Заказчика действий участника – ООО «Фламинго», начиная со стадии формирования обоснования НМЦК, заканчивая заключением бессрочных и безвозмездных договоров, которые фактически ограничили потенциальным участникам возможность выхода на рынок и оказания соответствующих услуг.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Псковского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Фламинго», ГБУЗ ПО «Великолукская межрайонная больница» нарушившими пункт 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путем заключения соглашения между организатором торгов и участником таких торгов при проведении аукционов на право оказания услуг по вывозу и утилизации медицинских отходов (патологоанатомических органических операционных отходов) (извещения № 0357200028719000074, № 0357200028719000140), а также по оказанию услуг эвакуации (перевозки) тел умерших из отделений больницы в морг (извещения № 0357200028719000193, 0357200028719000225).

2. Выдать обязательное к исполнению предписание.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.32 КоАП РФ.