РЕШЕНИЕ

по делу № 056/01/17-191/2020 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «07» сентября 2020года

В полном объеме решение изготовлено «09» сентября 2020года
г. Оренбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 056/01/17-191/2020 в составе:

«…»

при участии представителя ГАУЗ «Оренбургская районная больница» «…», действующего на основании ордера № «…»,

в отсутствие лиц: Министерства здравоохранения Оренбургской области, ООО «Статус», ООО «ОренДент», ООО «Лабкомплект», ООО «Аналитика», извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

рассмотрев дело № 056/01/17-191/2020 по признакам нарушения государственным автономным учреждением здравоохранения «Оренбургская районная больница» (далее ГАУЗ «Оренбургская РБ») ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

18.11.2019 (вх. № 10267) в Оренбургское УФАС России поступили материалы проверки Министерства здравоохранения Оренбургской области (далее Заявитель), указывающие на признаки в действиях ГАУЗ «Оренбургская РБ» правонарушений, выявленных в ходе плановой выездной тематической проверки финансово-хозяйственной деятельности учреждения в части соблюдения порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг. Из материалов следует, что ГАУЗ «Оренбургская РБ» в целях приобретения медицинского оборудования был заключен ряд договоров:

ООО «Лабкомлект»

№ п/п	№ договора	Дата заключения договора	Предмет договора	Сумма договора	Оплата суммы договора/поставка
1.	32-53-2	21.01.2019	Аппарат «Тонус-1» ДТ50-3	31 500,00	27.03.2019/01.03.2019
2.	32-53-1	25.01.2019	Аппарат «Тонус-1» ДТ50-3	94 500,00 (31 500,00*3)	27.03.2019/01.03.2019
3.	32-53-5	02.07.2019	Анализатор гематологический DREW-3 для лаб. исследований	96 270,00	31.07.2019/02.07.2019
4.	32-53-6	10.07.2019	Анализатор гематологический DREW-3 для лаб. исследований	96 270,00	31.07.2019/10.07.2019
	ООО «Аналитика»				
1.	32-3-8	08.04.2019	Анализатор глюкозы автоматический «Энзискан Ультра»	97 430,00	26.04.2019/09.04.2019
2.	32-3-2	09.04.2019	Анализатор глюкозы автоматический «Энзискан Ультра»	97 430,00	26.04.2019/09.04.2019
	ООО «ОренДент»				
1.	УТ000001560	15.05.2018	Измерительный прибор апекслокатор Raypex 5VDW	57 550,00	26.06.2018/05.06.2018
2.	УТ000001559	15.05.2018	Измерительный прибор апекслокатор Raypex 5VDW	57 550,00	26.06.2018/05.06.2018
	ООО «Статус»				
1.	27	24.01.2019	Аппарат для диагностики кожи и волос под увеличением ARAMO SMART WiZard, вариант ASW-101	99 987,00	31.05.2019/15.05.2019
2.	28	23.01.2019	Принадлежности к аппарату для диагностики кожи и волос ASW-101	54 113,00	05.06.2019/15.05.2019
3.	29	23.01.2019	Принадлежности к аппарату для диагностики кожи и волос ASW-101	87 900,00	05.06.2019/15.05.2019

По убеждению Заявителя, заключение договоров с одним и тем же предметом договора в один день или незначительный промежуток времени, с одним и тем же хозяйствующим субъектом, каждый на сумму до 100 000,00руб., однако на общую сумму, превышающую 100 000,00руб., является уходом от использования конкурентного способа определения поставщика. Принимая во внимание тождественность предмета договоров, временной интервал, в течение которого заключены договоры, Заявитель приходит к выводу о наличии факта дробления указанных договоров на сумму до 100 000,00руб. в целях их заключения с единственным поставщиком. Это дает основание рассматривать упомянутые закупки как одну, в отношении которой ГАУЗ «Оренбургская РБ» выбран ненадлежащий способ

определения поставщика (подрядчика). По мнению Заявителя, заключение перечисленных договоров не соответствует принципу обеспечения конкуренции, поскольку такое заключение не обусловлено техническими и организационными особенностями исполнения договоров, а исключительно намерениями избежать необходимость осуществления закупок путем конкурентных способов определения поставщиков на сумму свыше 100 000,00руб. В результате заключения договоров как с единственным поставщиком, вышеуказанные хозяйствующие субъекты получили доступ к поставке товара по максимально возможной цены, без участия в какой-либо конкурентной борьбы, без подачи предложений о снижении цены договора, тем самым были поставлены в преимущественное положение с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность. Дополнительно Заявитель указывает, что на момент заключения рассматриваемых договоров поставки с ООО «ОренДент», ООО «Лабкомплект», ООО «Аналитика» на балансе ГАУЗ «Оренбургская РБ» числилось аналогичное физиотерапевтическое, лабораторное, стоматологическое медицинское оборудование, со степенью износа, позволяющего оказывать квалифицированную медицинскую помощь населению, что подтверждается соответствующими документами (амортизационная ведомость основных средств по состоянию на 31.07.2019). Кроме того, аппарат для диагностики кожи и волос Aramo Smart Wizard с принадлежностями, приобретенный по договорам поставки с ООО «Статус», на момент проверки фактически не был введен в эксплуатацию и простаивал с 22.05.2019.

Приказом Оренбургского УФАС России от 18.02.2020 № 13 возбуждено дело № 056/01/17-191/2020 по признакам нарушения государственным автономным учреждением здравоохранения «Оренбургская районная больница» ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции (далее также — дело о нарушении антимонопольного законодательства, антимонопольное дело), создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 18.02.2020 № 1465 дело назначено к рассмотрению. Приказами от 18.03.2020 № 30, от 09.06.2020 № 62, от 05.08.2020 № 94 состав комиссии по рассмотрению дела был изменен. Определениями от 20.04.2020 № 3813, от 11.06.2020 № 5820, от 30.06.2020 № 6449, от 06.08.2020 № 8016 рассмотрение дела откладывалось, у лиц, участвующих в деле были запрошены документы и информация, необходимые для всестороннего и полного установления обстоятельств по существу, срок рассмотрения дела продлен до 18.11.2020 включительно. Документы и информация, поступившие в административный орган в ответ на определения и запросы, приобщены к материалам настоящего дела.

В рамках рассмотрения дела в соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции и в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» было проведено исследование состояние конкурентной

среды на товарном рынке по поставке медицинских изделий на территории г. Оренбурга. Обзор состояния конкуренции проведен в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства. Обзор состояния конкуренции приобщен к материалам дела.

Ответчик ГАУЗ «Оренбургская районная больница» согласно письменным пояснениям, представленным в материалы дела, считает, что выбор способа закупки учреждением путем осуществления закупки у единственного поставщика не противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положению о закупках ГАУЗ «Оренбургская районная больница». Раздел 9.1 Положения предусматривает возможность проведения закупки по правилам у единственного поставщика на сумму, не превышающую 100 000,00руб. по одному договору. Приобретаемые товары по заключенным договорам имеют различное предназначение (технологически и функционально не связаны между собой), закупались на небольшие суммы и в небольшом количестве, а также с существенным временным интервалом. Приобретение оборудования и медицинских изделий было произведено на основании заявок инициаторов закупки - заведующих отделений. Потенциальными поставщиками были представлены коммерческие предложения и на основании проведенных проверочных процедур по отбору поставщиков, учреждением заключался договор с определенным поставщиком. Представитель ответчика отмечает, что стоимость приобретенного Учреждением имущества по рассматриваемым Комиссией закупкам у единственного поставщика значительно ниже рыночной. Так, ГАУЗ «Оренбургская РБ» закупило у единственного поставщика аппарат за 31 500,00руб. за единицу, а иные заказчики закупили аналогичный аппарат через конкурентные процедуры стоимостью 45 816руб. (реестровый № договора 2730302207718000124 от 04.12.2018), 64 377,69руб. (реестровый № договора № 3235200729819000072) и 59 770,20руб. (реестровый № 8744900530318000027000 1 от 08.08.2018). ООО «ОренДент», ООО «Лабкомлект», ООО «Аналитика» являются поставщиками, специализирующимися на отдельных направлениях медицинских поставок, регулярно участвуют в торгах, продолжительное время работают на рынке поставок медицинских товаров, зарекомендовали себе соответствующую репутацию. Исследуемые договоры заключены в целях оказания своевременной квалифицированной медицинской помощи и исходя из потребности медицинского учреждения в соответствующем оборудовании и медицинских изделиях. Вопросы производственной необходимости закупки товаров в рамках осуществления медицинской деятельности относятся к полномочиям ГАУЗ «Оренбургская РБ». Следовательно, товары были закуплены с целью оказания медицинской помощи населению. Представитель Ответчика рассмотрение дела просит прекратить.

ООО «Лабкомлект», ООО «ОренДент», ООО «Статус», ООО «Аналитика»,

поддерживая позицию Ответчика, указывают на право последнего заключать договоры по правилам закупки у единственного поставщика и отмечают на поставку товара по наиболее низким ценам (письменные пояснения хозяйствующих субъектов).

Заслушав пояснения представителя Ответчика, исследовав и оценив материалы дела, проверив юридически значимые обстоятельства по делу, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к следующему.

ГАУЗ «Оренбургская РБ» (ИНН 5638008289; ОГРН 1035605504681; 460041, Оренбургская обл., г. Оренбург, Нежинское шоссе, д. 4) относится к государственным учреждениям, закупка товаров, работ, услуг которых регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ).

В ч. 1 ст.1 данного закона закреплено, что целями регулирования нормативного правового акта являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 названной статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Статьей 2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что к правовым основаниям закупок, которыми руководствуются заказчики, относятся принятые в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным Законом, другими законами и иными нормативными правовыми актами Положения о закупке, являющиеся документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, содержащим требования к проведению процедур закупки (включая способы закупки), порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке – это документ, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их

применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 2 ст. 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Федерального закона № 223-ФЗ.

Ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений); иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным ч. 3 ст. 3. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно ст. 3.6 Закона о закупках, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупках.

Решением наблюдательного совета ГАУЗ «Оренбургская РБ» (Протокол № 22 от 12.07.2018) утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Оренбургская РБ» (далее — Положение), разделом 9 которого предусмотрен такой способ закупок как закупка у единственного поставщика. Заказчик вправе применять процедуру закупки у единственного поставщика в случае закупки товаров, работ, услуг на сумму до 100 000 рублей по одному договору.

Условиями Положения определены случаи закупки у единственного поставщика, при этом конкретики относительно каких товаров/работ/услуг оно должно применяться не содержит.

Согласно пункту 9.2. указанного Положения организатор закупки размещает на официальном сайте извещение об осуществлении закупки у конкретного поставщика, с указанием условий договора и цены закупки в случае, если сумма закупки превышает 100 000 рублей.

По общему правилу потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару,

выполняемой работе, оказываемой услуге, что вытекает из толкования Федерального закона № 223-ФЗ. Между тем при осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заказчик должен обосновать (доказать), что выдвигаемые требования к предмету закупки могут быть исполнены исключительно конкретным поставщиком и никаким иным.

Действия заказчика должны соответствовать указанным целям, при этом праву заказчика на своевременное и полное удовлетворение потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности корреспондирует обязанность заказчика по обеспечению возможности участия юридических лиц и физических лиц в закупке, стимулированию такого участия, развитию добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки, что следует из требований Закона о защите конкуренции и Закона №223-ФЗ (ч. 1 ст.1).

В соответствии с Обзором судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Установление способов закупки должно осуществляться Заказчиком не произвольно, а с учётом принципов, установленных Законом о закупках.

Рассматривая спорные договоры (контракты) Комиссия установила, что с каждым поставщиком в отдельности:

1) предмет договоров (контрактов) предполагает поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся однородными или идентичными;

2) поставка таких товаров, выполнение работ либо оказание услуг направлены на удовлетворение единой нужды заказчика;

3) такие договоры (контракты) заключены с одним лицом.

Согласно ч. 1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом

Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как указано в части 1 статьи 2 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») законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского Кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из ФЗ «О контрактной системе» и других федеральных законов.

Таким образом, из диспозиций указанной правовой нормы следует, что как ФЗ «О контрактной системе», так и ФЗ «О закупках» относятся к актам гражданского законодательства.

Согласно пункту 1 статьи 7 ГК РФ в случаях, когда регулируемые гражданским законодательством отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

Из системного толкования вышеприведенных правовых норм возможно сделать вывод о том, что применение норм ФЗ «О контрактной системе» к правилам, установленным ФЗ «О закупках» в части неурегулированной ФЗ «О закупках» допустимо.

Частью 13 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки.

Однородными товарами признаются товары, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми. При определении однородности товара учитываются их качество, а также назначение, потребительская направленность и т.д., уникальность и коммерческая взаимозаменяемость (часть 15 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе»).

Указанные понятия конкретизированы в Методических рекомендациях по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (утв. Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567) (далее – Рекомендации).

Пунктом 3.5 Рекомендаций установлено, что идентичными признаются товары, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

В силу пункта 3.6 Рекомендаций однородными признаются работы, товары, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми. При определении однородности работ, услуг учитываются их качество, репутация на рынке, а также вид работ, услуг, их объем, уникальность и коммерческая взаимозаменяемость.

Исследуя условия и обстоятельства заключения договоров с поставщиком ООО «Лабкомплект», Комиссией установлено, что предмет двух договоров идентичен, а именно:

№ п/п	№ договора	Дата заключения договора	Предмет договора	Сумма договора
1.	32-53-2	21.01.2019	Аппарат «Тонус-1» ДТ-50-3	31 500,00
2.	32-53-1	25.01.2019	Аппарат «Тонус-1» ДТ-50-3	94 500,00 (31 500,00*3)

Стоит отметить, что оплата услуг поставщика по данным договорам проведена в один день - 27.03.2019, общая сумма договоров составила 126 000,00руб., поставка товара осуществлена 01.03.2019.

Также, согласно материалам дела, в июле 2019 с ООО «Лабкомплект» ГАУЗ «Оренбургская РБ» были заключены еще два договора на поставку товара:

1.	32-53-5	02.07.2019	Анализатор гематологический DREW-3 для лаб исследований	96 270,00
2.	32-53-6	10.07.2019	Анализатор гематологический DREW-3 для лаб исследований	96 270,00

Оплата услуг поставщика по данным договорам проведена в один день 31.07.2019, общая сумма договоров составила 192 540,00руб. Предмет данных договоров является идентичным.

В апреле 2019 между ГАУЗ «Оренбургская РБ» и ООО «Аналитика» были заключены договоры:

1.	32-3-8	08.04.2019	Анализатор глюкозы автоматический «Энзискан Ультра»	97 430,00
2.	32-3-2	09.04.2019	Анализатор глюкозы автоматический «Энзискан Ультра»	97 430,00

Предмет данных договоров является идентичным. Оплата по договорам проведена 26.04.2019, поставка – 09.07.2019.

ООО «ОренДент» по условиям 2-х договоров поставило ГАУЗ «Оренбургская

РБ» измерительные приборы апекслокаторы Raypex 5VDW.

1.	УТ000001560	15.05.2018	Измерительный прибор апекслокатор Raypex 5VDW	57 550,00
2.	УТ000001559	15.05.2018	Измерительный прибор апекслокатор Raypex 5VDW	57 550,00

Оплата приобретенных приборов на общую сумму 115 100,00руб. произведена заказчиком в один день 26.06.2018, поставка проведена 05.06.2018. Предмет данных договоров является идентичным.

Рассматривая условия и предметы договоров, заключенных с ООО «Статус»:

1.	27	24.01.2019	Аппарат для диагностики кожи и волос под увеличением ARAMO SMART WiZard, вариант ASW-101	99 987,00	31.05.2019/15.05.2019
2.	28	23.01.2019	Принадлежности к аппарату для диагностики кожи и волос ASW-101	54 113,00	05.06.2019/15.05.2019
3.	29	23.01.2019	Принадлежности к аппарату для диагностики кожи и волос ASW-101	37 900,00	05.06.2019/15.05.2019

и/или идентичные товары, поскольку аппарат для диагностики кожи и волос под увеличением ARAMO SMART WiZard, вариант ASW-101 и принадлежности к нему представляют собой единое устройство, состоящее из составных, в том числе дополнительных частей, функционирующие как единое целое для достижения одной и той же цели.

Закупка принадлежностей к аппарату для диагностики кожи и волос ASW-101 произведена Ответчиком 23.01.2019 отдельными самостоятельными договорами на общую сумму 92 013,00руб. (54 113,00руб.+ 37 900,00руб.), что не противоречит установленным разделом 9 требованиям Положения о закупках ГАУЗ «Оренбургская РБ».

Относительно второго условия признания «дробления» предмета договоров, необходимо учитывать различные обстоятельства, такие как заключение договоров в один день, доведение лимитов денежных средств, необходимость выполнения государственных (муниципальных) заданий, программ и т.п., место выполнения работ, срок их выполнения, а также иные обстоятельства, свидетельствующие о том, что нужда заказчика для удовлетворения которой заключены договоры, является единой.

Исходя из установленных обстоятельств дела, в частности, даты заключения исследуемых договоров, даты оплаты товара и даты его поступления, а также основание приобретения оборудования, его целевое назначение, учитывая, в целом медицинскую и фармацевтическую направленность деятельности Ответчика, Комиссия приходит к выводу, о том, что нужда ГАУЗ «Оренбургская РБ» в приобретаемом медицинском оборудовании и товаре является единой.

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что выполняется и третье условие «дробления» предмета договоров – указанные договоры на поставку конкретного оборудования и товара, заключены с отдельными, одними и теми же лицами – ООО «Лабкомлект», ООО «Аналитика», ООО «ОренДент».

Таким образом, учитывая, вышеизложенное Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что фактически исследуемые договоры в отношении каждого поставщика ООО «Лабкомплект», ООО «Аналитика», ООО «ОренДент» в отдельности образуют единые сделки, искусственно раздробленные и оформленные самостоятельными договорами для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом о закупках и 135-ФЗ.

Непроведение конкурентных процедур в рассматриваемой ситуации способствовало созданию преимущественного положения поставщикам, каждому в отдельности, ООО «Лабкомплект», ООО «Аналитика», ООО «ОренДент» и привело к лишению возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договора.

Заключение ряда связанных между собой гражданско-правовых договоров, фактически образующих группу сделок, искусственно раздробленных для формального соблюдения специальных ограничений, предусмотренных Законом о закупках и Положением, с целью ухода от необходимости проведения конкурентных процедур вступления в правоотношения с Заказчиком, по сути, отвергает его применение и открывает возможность для приобретения незаконных имущественных выгод.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно ч.5 ст.17 Закона о защите конкуренции, положения ч.1 указанной статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Принимая во внимание тождественность предметов исследуемых групп договоров, заключенных между ГАУЗ «Оренбургская РБ» и поставщиками О О О «Лабкомплект», ООО «Аналитика», ООО «ОренДент» с каждым в отдельности, а также временной интервал, в течение которого заключались договоры, единую цель договоров, техническую и функциональную направленность, приобретаемого учреждением, поставляемого каждым хозяйствующим субъектом в отдельности, Комиссия Оренбургского УФАС России считает, что закупки намеренно были разбиты на несколько договоров на сумму до 100 000,00 руб. в целях ухода от проведения конкурентных процедур и обеспечения формальной возможности заключения

таких договоров.

Рассматриваемые группы договоров, заключенные Заказчиком с каждым поставщиком, фактически образуют минимум 4 сделки, искусственно раздробленные и оформленные множеством самостоятельных договоров для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом о закупках и Положением.

Более того, Комиссия приходит к выводу о целенаправленном исключении Заказчиком применения конкурентных процедур в отсутствие какой-либо объективной обусловленности, что привело к заключению в обход закона рассматриваемых групп договоров.

Комиссия полагает, что Заказчик располагал достаточным количеством времени для проведения закупки с использованием конкурентных процедур. Доказательств обратного Ответчиком не представлено.

ГАУЗ «Оренбургская РБ» не представлены доказательства, свидетельствующие о наличии каких-либо препятствий для проведения конкурентных процедур.

Довод Ответчика о закупке у хозяйствующих субъектов ООО «Лабкомплект», ООО «Аналитика», ООО «ОренДент» медицинского товара и оборудования по самым низким ценам, не может быть признан обоснованным поскольку, по мнению Комиссии, приведенные ГАУЗ «Оренбургская РБ» для сравнения ценовые значения стоимости оборудования в рамках конкурентных процедур (реестровый № договора 2730302207718000124 от 04.12.2018 Ульяновская обл.), реестровый № договора № 3235200729819000072 (Краснодарский край), извещение 31806663946 (Челябинская обл.) имеет совершенно иной субъектный состав, временной период, территориальную расположенность и иные обстоятельства, не имеющие отношения к обстоятельствам настоящего разбирательства.

Также Комиссия считает необходимым обратить внимание на следующие установленные обстоятельства. Согласно письменным пояснениям представителя Ответчика, в подтверждение выбора поставщика с наиболее низкой ценовой политикой заказчиком исследуется рынок по стоимостным критериям поставляемого товара, а именно заказчиком запрашиваются и исследуются коммерческие предложения от потенциальных поставщиков. Поставщики, представившие коммерческие предложения, проверяются исходя из информации ЕИС (участие в закупках, судебные тяжбы и т.д.).

Административным органом установлено, что ООО «Трест» с 09.01.2017 исключено из ЕГРЮЛ и его деятельность прекращена, ООО «Инфотек» 16.05.2016 исключено из ЕГРЮЛ и его деятельность прекращена.

При этом, следуя материалам дела, в качестве обоснования стоимости приобретаемого медицинского товара и оборудования ГАУЗ «Оренбургская

РБ» были приняты ко вниманию коммерческие предложения указанных хозяйствующих субъектов в ноябре 2018 и марте 2019гг. Таким образом, Комиссия полагает, что данные обстоятельства непосредственно опровергают довод ответчика об объективности проверки потенциальных участников.

Разрешая вопрос о производственной необходимости и срочности приобретения товара и оборудования по спорным договорам, Комиссия Оренбургского УФАС России считает документально обоснованным и подтвержденным довод Заявителя об отсутствии необходимости и срочности приобретения данного оборудования.

Согласно представленной в материалы настоящего дела амортизационной ведомости основных средств ГАУЗ «Оренбургская РБ» по состоянию на 31.07.2019 на балансе учреждения числилось аналогичное физиотерапевтическое, лабораторное, стоматологическое медицинское оборудование со степенью износа, позволяющего оказывать своевременную квалификационную медицинскую помощь населению.

Стороной ответчика доказательств обратного не представлено, заявленные суждения об износе имеющегося оборудования, потребности в новом оборудовании и необходимости оснащения ЦАОП документально не подтверждены. Производственная необходимость приобретения товаров у ООО «Лабкомплект», ООО «Аналитика», ООО «ОренДент» по рассматриваемым договорам мотивирована целью оказания медицинской помощи населению.

30.06.2020, установив фактические обстоятельства дела, руководствуясь ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Оренбургского УФАС России принято заключение об обстоятельствах по настоящему делу (исх. № 6448). Копии заключения об обстоятельствах дела направлены всем лицам, участвующим в деле.

06.08.2020 в материалы дела от Ответчика поступили возражения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела. Комиссией по рассмотрению настоящего дела было предложено ГАУЗ «Оренбургская РБ» представить документальное подтверждение изложенных доводов и суждений. Документального свидетельства не поступило.

Таким образом, Комиссией рассмотрены все доводы Ответчика, однако они не свидетельствуют об отсутствии вменяемого нарушения, равно не подтверждают доводы и возражения, которые приводятся в обоснование позиции по спору.

Учитывая изложенное, совокупность всех приведенных выше обстоятельств позволяет сделать вывод о том, что действия ГАУЗ «Оренбургская РБ», выразившиеся в создании преимущественных условий ООО «Аналитика»,

ООО «Лабкомплект», ООО «ОренДент» путем заключения контрактов с каждым в отдельности по правилам закупки у единственного поставщика, без проведения конкурентных процедур, привели к последствиям, поименованным в ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности доказательств.

В соответствии со ст. 48 Закона о защите конкуренции оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела нет.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу п. 5 ч. 1 ст.49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Ст.23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа выдавать хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в том числе о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений антимонопольного законодательства.

Применяя данные правовые нормы в совокупности, в связи с тем, что рассматриваемые договоры исполнены сторонами, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований выдачи обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 17, ст. 23, ст. 39, ст. 40, ч. 1-4 ст. 21, ст. 48.1, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать государственное автономное учреждение здравоохранения «Оренбургская районная больница» (ИНН 5638008289; ОГРН 1035605504681; 460041, Оренбургская обл., г. Оренбург, Нежинское шоссе, д. 4) нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии

«....»

Члены Комиссии

«....»

В соответствии со ст.52 ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражном суде Оренбургской области, а также в коллегиальном органе федерального антимонопольного органа (Апелляционную коллегию ФАС России).

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятый по делу о нарушении антимонопольного законодательства акт может быть обжалован в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа (часть 1.1 ст.52 ФЗ «О защите конкуренции»).