Руководителям организаций

(по списку)

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-16-187/00-22-17

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «26» декабря 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «29» декабря 2018 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-16-187/00-22-17 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 1-16-187/00-22-17, возбужденное по признакам нарушения Министерством здравоохранения Республики Башкортостан (ИНН: 0274029019, ул. Тукаева, д. 23, г. Уфа, Республика Башкортостан, 450002), Федеральным казенным учреждением «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области» (ИНН: 5249049236, Автозаводское шоссе, д. 95Б, г. Дзержинск, Нижегородская область, 606038), АО НПО «Новодез» (ИНН: 7716207961, территория АТП, деревня Жилино, район Ногинский, Московская область, 142402), ООО «Опора СВ» (ИНН: 7713731214, ул. 2-я Хуторская, д. 38А, стр. 23, Москва, 127287) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и реализации соглашения, которое привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при заключении договоров на поставку дезинфицирующих средств в

медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан,

в присутствии на заседании представителей:

1. <...> (представитель по доверенности от 203.2018, б/н);
2. <...> (представитель по доверенности от 14.12018, б/н) и <...> (представитель по доверенности от 14.12018, б/н);
3. <...> (представитель по доверенности б/д, б/н) и <...> (представитель по доверенности б/д, б/н),

УСТАНОВИЛА:

21.02.2017 Башкортостанским УФАС России получено обращение <...> (вх. 2218 от 21.02.2017), содержащее информацию об ограничивающих конкуренцию действиях Министерства здравоохранения Республики Башкортостан, АО НПО «Новодез» и ООО «Опора СВ».

28.02.2017 Башкортостанским УФАС России возбуждено дело А-13/16-17 по признакам нарушения Министерством здравоохранения Республики Башкортостан (ИНН: 0274029019, ул. Тукаева, д. 23, г. Уфа, Республика Башкортостан, 450002), Федеральным казенным учреждением «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области» (ИНН: 5249049236, Автозаводское шоссе, д. 95Б, г. Дзержинск, Нижегородская область, 606038), АО НПО «Новодез» (ИНН: 7716207961, территория АТП, деревня Жилино, район Ногинский, Московская область, 142402), ООО «Опора СВ» (ИНН: 7713731214, ул. 2-я Хуторская, д. 38А, стр. 23, Москва, 127287) пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и реализации соглашения, которое привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при заключении договоров на поставку дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан.

14.08.2017 Решением Башкортостанского УФАС России на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела прекращено в связи с отсутствием нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции в действиях Министерства здравоохранения Республики Башкортостан, АО НПО «Новодез», ООО «Опора СВ», ФКУ «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по

Нижегородской области».

Башкортостанским УФАС России Министерству здравоохранения Республики Башкортостан выдано предупреждение № 23/15-17 о прекращении действий по направлению в адрес руководителей медицинских организаций Республики Башкортостан письма для рассмотрения возможности поставки в медицинские организации Республики Башкортостан кожных антисептиков, моющих и чистящих средств без конкурса, которые содержат признаки нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции. Предупреждение исполнено.

Решением Президиума ФАС России от 15.11.2017 (резолютивная часть решения) отменено решение Башкортостанского УФАС России по делу
№ А-13/16-17 о прекращении рассмотрения дела в отношении Министерства здравоохранения Республики Башкортостан, Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области», АО НПО «Новодез», ОАО «Опора СВ» и принято решение о передаче материалов дела
№ А-13/16-17 в ФАС России.

На основании пункта 2 раздела 2 Протокола заседания Президиума ФАС России от 15.11.2017 № 22, а также на основании пункта 1.4.5 приказа ФАС России от 01.08.2007 № 244 «Об утверждении Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган» Башкортостанское УФАС России передало материалы дела № А-13/16-17 в ФАС России.

В соответствии с приказом ФАС России от 16.11.2017 № 1523а/17 принято к рассмотрению дело № А-13/16-17, которому присвоен № 1-16-187/00-22-17.

В ходе рассмотрения дела № 1-16-187/00-22-17 16.11.2017 Комиссия ФАС России, руководствуясь частями 3 и 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции, приняла решение приостановить рассмотрение дела № 1-16-187/00-22-17 в целях проведения экономической экспертизы (определение ФАС России от 16.11.2017 № 22/80703/17) и назначила проведение экономической экспертизы по делу № 1-16-187/00-22-17 на предмет комплексного исследования рынка поставок дезинфицирующих средств в медицинские

учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан (определение ФАС России от 16.11.2018 № 22/80705/17).

В соответствии с частью 3 статьи 42.1 Закона о защите конкуренции кандидатуры экспертов и круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяются комиссией.

Экономическую экспертизу по делу № 1-16-187/00-22-17 проводил <...>.

По результатам экономической экспертизы изготовлено Экспертное заключение по комплексному исследованию рынка поставок дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан (вх. ФАС России от 07.12.2018
№ 203474/18), которое было приобщено к материалам дела №1-16-187/00-22-17 о нарушении антимонопольного законодательства.(1)

В соответствии с частями 3, 4, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России возобновила рассмотрение дела № 1-16-187/00-22-17 (определение ФАС России от 10.12.2018 № 22/101207/18).

В рамках рассмотрения дела № 1-16-187/00-22-17, в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее — Порядок) проведен анализ состояния конкуренции на рынке поставок дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан (далее — Анализ состояния конкуренции).

Анализ состояния конкуренции проведен в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 1-16-187/00-22-17 в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства при поставке дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан. Данный анализ приобщен к материалам рассматриваемого дела.

По результатам исследования состояния конкуренции на рынке поставок дезинфицирующих средств в медицинские учреждения,

подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, установлено следующее.

В соответствии с подпунктами «а», «б» и «в» пункта 10.8 Порядка определены временной интервал, продуктовые и географические границы рынка.

Временной интервал отсчитывается с даты совершения первых установленных ФАС России действий, в которых усматриваются признаки соглашения, которое привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при поставке дезинфицирующих средств в медицинские учреждения Республики Башкортостан – **26.04.2016** (письмо Министерства Республики Башкортостан от 26.04.2016 г. № 04-06/569, направленное в адрес руководителей медицинских организаций Республики Башкортостан), до даты составления аналитического отчёта по делу о нарушении антимонопольного законодательства, **04.11.2018** года.

Определение продуктовых границ рынка производится исходя из предмета соглашения, заключенного, в том числе, между органом государственной власти субъекта Российской Федерации и хозяйствующими субъектами, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Как установлено материалами дела №1-16-187/00-22-17, **предметом** соглашения между Министерством здравоохранения Республики Башкортостан, ООО «Опора СВ», АО НПО «Новодез» является ограничение конкуренции на рынке поставок дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, с целью сокращения числа хозяйствующих субъектов на данном товарном рынке.

Исходя из материалов дела №1-16-187/00-22-17 установлено, что от 25.03.2016 АО НПО «Новодез» и 18.04.2016 ООО «Опора СВ» направили в адрес Главы Республики Башкортостан Хамитова Р.З., а также в адрес министра здравоохранения Республики Башкортостан Бакирова А.А. письма с просьбой: *«рассмотреть возможность сотрудничества с нашими компаниями в области поставок дезинфицирующих, чистящих, моющих средств и кожных антисептиков»*.

После чего, 26.04.2016 Министерством здравоохранения Республики Башкортостан письмо ООО «Опора СВ» направлено в адрес

руководителей медицинских организаций Республики Башкортостан: *«для рассмотрения возможности поставки в медицинские организации кожных антисептиков, моющих и чистящих средств без конкурса».*

Таким образом, исходя из предмета заключенного между Министерством здравоохранения Республики Башкортостан, ООО «Опора СВ», АО НПО «Новодез» соглашения, продуктовыми границами исследуемого товарного рынка **являются дезинфицирующие средства, поставляемые в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан.**

При определении географических границ товарного рынка учитываются, в том числе границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации.

Географическими границами товарного рынка в целях исследования принимаются ***границы Республики Башкортостан, данные географические границы являются региональными***.

Для определения географических границ товарного рынка имеют значение следующие обстоятельства.

Министерство здравоохранения Республики Башкортостан - республиканский орган исполнительной власти, реализующий государственную политику в сфере здравоохранения на территории Республики Башкортостан, выполнявший в исследуемый период функции органа государственной власти субъекта Российской Федерации, осуществляло свои полномочия на территории Республики Башкортостан.

АО НПО «Новодез» является крупнейшим производителем профессиональных дезинфицирующих и моющих препаратов и действует на всей территории Российской Федерации как самостоятельно, так и через своих дилеров.

Дилерами (поставщиками) АО НПО «Новодез» по реализации дезинфицирующих средств на территории Республики Башкортостан являются ООО «Медфарм», ООО «Медицинская дезинфекция», ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Юнидез», ООО «Чистая планета», ООО «Медтрейд», ООО «Медтехснаб», ООО «Медснаб» (дилерские договоры № 1 от 01.01.2016(2), № 2 от 01.01.2016(3), № 7 от 01.01.2016(4), № 11 от 01.01.2016(5), № 12 от 01.01.2016(6), № 29 от 01.01.2016(7), информационное письмо № 115 от 25.01.2017(8)) (далее — Дилеры АО НПО «Новодез»).

Как установлено Комиссией ФАС России, ООО «Опора СВ» и АО НПО «Новодез» являются аффилированными компаниями. Об этом, в частности, свидетельствуют следующие обстоятельства:

Учредителями ООО «Опора СВ» являются <...> и <...>, которые также являются учредителями ООО «Профидез-ДВ» (ИНН 2724221992), при этом АО НПО «Новодез» также является учредителем ООО «Профидез-ДВ».

25.03.2016 АО НПО «Новодез» и 18.04.2016 ООО «Опора СВ» направили письма в адрес Главы Республики Башкортостан Хамитова Р.З., а также в адрес Министра здравоохранения Республики Башкортостан Бакирова А.А. с просьбой: «*рассмотреть возможность сотрудничества с компаниями-партнерами АО НПО «Новодез» и ООО «Опора СВ» в области поставок дезинфицирующих, чистящих, моющих средств и кожных антисептиков*».

Комиссией ФАС России установлено, что 26.04.2016 Министерством здравоохранения Республики Башкортостан письмо ООО «Опора СВ» направлено в адрес руководителей медицинских организаций Республики Башкортостан: «*для рассмотрения возможности поставки в медицинские организации кожных антисептиков, моющих и чистящих средств без конкурса*».

ООО «Опора СВ» от 16.05.2016 № 098/Н и от 20.05.2016 № 086/Н направило письма Главе Республики Башкортостан Хамитову Р.З. и в Министерство здравоохранения Республики Башкортостан с презентацией компаний ООО «Опора СВ» и АО НПО «Новодез» в качестве партнеров и с повторной просьбой: «*рассмотреть возможность сотрудничества с нашими компаниями в области поставок дезинфицирующих, чистящих, моющих средств и кожных антисептиков*».

В тоже время, медицинские учреждения, подведомственные

Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, начали проводить ряд закупок на поставку дезинфицирующих средств с техническими характеристиками, подходящими исключительно под продукцию АО НПО «Новодез» и его дилеров, где были допущены нарушения в части описания объекта закупки. Так, действующие вещества закупаемых средств являются индивидуализирующими и отличающими препараты и средства друг от друга. Состав дезинфицирующих средств имеет значение только в случае необходимости их ротации согласно требованиям СанПин 2.1.3.2630-10 от 18.05.2010г. «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям, осуществляющим медицинскую деятельность» (последовательная замена дезинфектанта из одной химической группы на дезинфектант другой химической группы при необходимости). В данных случаях заказчиками при установлении таких требований к закупаемым товарам ограничивается конкуренция, что ведет к ограничению доступа на рынок дезинфицирующих средств.

В последствии данные закупки были отменены решениями Комиссии Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок.

Так, например, 15.09.2016г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0301200034616000023 организатором совместных торгов в соответствии с приказом Министерства здравоохранения Республики Башкортостан от 29.02.2015 № 269-Д ГБУЗ «Республиканский центр по профилактике и борьбе со СПИДом и инфекционными заболеваниями» на право заключения гражданско-правового договора на закупку дезинфицирующих средств для девяти медицинских учреждений (далее - Заказчики) с НМЦК 1 160 077,90 рублей.

В техническом задании Заказчиками установлены «блокирующие» показатели к дезинфицирующим средствам, не позволяющие предложить к поставке эквивалент.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.0.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные

характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиками.

Согласно Разделу 2 Технического задания аукционной документации Заказчику требовалось, в том числе «Дезинфицирующее средство № 2» со следующим описанием характеристик: «ЧАС % не менее 50; выход рабочего раствора из одного литра средства для дезинфекции уборочного материала при туберкулезе при экспозиции не более 60 минут литр не менее 165; выход рабочего раствора из одного литра средства для дезинфекции уборочного материала при туберкулезе при экспозиции не более 30 минут литр не менее 125; выход рабочего раствора из одного литра средства для дезинфекции санитарно-технического оборудования при бактериальных инфекциях (кроме туберкулеза) при экспозиции не более 60 минут литр не менее 4000; выход рабочего раствора из одного литра средства для дезинфекции санитарно-технического оборудования при бактериальных инфекциях (кроме туберкулеза) при экспозиции не более 30 минут литр не менее 2000, объем упаковки литр 1».

Под требование технического задания аукционной документации по процентному содержанию ЧАС — не менее 50% подходило только одно дезинфицирующее средство «Экодез», АО НПО «Новодез», Россия.

Таким образом, Заказчиками в нарушение пункта 1 части 1

статьи 33 Закона о контрактной системе необъективно описан объект закупки, что в свою очередь влечет ограничение потенциальных участников закупки.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок установлено, что в Разделе 2 Технического задания аукционной документации Заказчикам требовалось «Дезинфицирующее средство № 1» с характеристиками, в том числе отсутствием в составе активного хлора, альдегидов, глиоксаля, фенолов, перекисных соединений, кислот, предназначенное, в том числе для дезинфекции высокого уровня эндоскопов, стерилизации ИМН.

Согласно СанПин 2.1.3.2630-10 «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям, осуществляющим медицинскую деятельность» установлены требования к проведению дезинфекции, предстерилизационной очистки и стерилизации изделий медицинского назначения, а именно: «пункт 2.19 для химической стерилизации применяют растворы альдегидсодржащих, кислородсодержащих и некоторых хлорсодержащих средств, проявляющих спороцидное действием».

Исходя из требований СанПин, дезинфицирующее средство, указанное в Техническом задании аукционной документации, не обладает спороцидной активностью, следовательно, не может применяться для стерилизации изделий медицинского назначения.

Таким образом, в действиях Заказчиков установлены нарушения пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, так как в техническом задании установлены характеристики товара, не соответствующие действующим нормативам.

Вместе с тем Комиссия Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок установила, что в соглашении № 1 «О проведении совместного аукциона в электронной форме» от 25.08.2016 года отсутствует обоснование (начальной) максимальной цены контракта каждым из заказчиков.

Следовательно, в действиях заказчиков также установлены нарушения пункта 3 части 2 статьи 25 Закона о контрактной системе.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок от 27.09.2016 г. принято решение

№ ГЗ-734/16 об отмене закупки и о выдаче предписания об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

Однако 08.11.2016 года заказчиком - ГБУЗ «Республиканский центр по профилактике и борьбе со СПИДом и инфекционными заболеваниями» (далее - Заказчик) **повторно** на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0301200034616000037 на закупку дезинфицирующих средств с НМЦК 1 061 472,90 рублей.

Согласно Разделу 2 Технического задания аукционной документации Заказчику требуется «Дезинфицирующее средство» со следующим описанием характеристик: Действующие вещества: комплекс четвертично-аммонийных соединений, третичный амин, гуанидин, спирт-наличие.

Под требование Технического задания аукционной документации с наличием в составе активных веществ — спирта подходит дезинфицирующее средство лишь одного производителя.

Таким образом, Заказчиком в нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе необъективно описан объект закупки, что в свою очередь влечет ограничение потенциальных участников закупки.

Кроме того, Комиссия Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок в действиях Заказчика усмотрела признаки нарушения статей 16, 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с изложенным, Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок от 21.11.2016 г. принято решение
№ ГЗ-894/16 об отмене закупки и о выдаче предписания об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

При этом, установлено, что 21.11.2016 года на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок от Заказчика присутствовал представитель по доверенности — <...>, которая в тоже время являлась сотрудником АО НПО «Новодез», <...>.

Данный факт свидетельствует о том, что реализация достигнутого ответчиками соглашения, направленного на ограничение конкуренции и создания преимущественных условий Дилерам АО НПО «Новодез», реализована, в том числе, путем

представления интересов заказчика сотрудником АО НПО «Новодез».

Также в 2016 году на территории Республики Башкортостан проходил ряд закупок (например №№ 0301300017516000098, 0301200034616000038, 0301300021516000342) на поставку дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, где под требование технического задания аукционной документации подходили дезинфицирующие средства производства АО НПО «Новодез», которые по решению Комиссии Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок были отменены и выданы предписания об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок в действиях Заказчика (организатора) с участниками торгов усматривались признаки нарушения статей 16, 17 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем в 2017 году, на территории Республики Башкортостан, продолжались закупки (например №№ 0101200009517002355, 0301300104817000021, 0301300410617000123, 0301300121517000245, 0301200037617000307, 0101200009517002420, 0301300022617000429, 0301300315417000245) на поставку дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, в которых совокупность требований технического задания аукционной документации подходили дезинфицирующие средства только производства АО НПО «Новодез» без возможности поставки эквивалентной продукции, по которым решениями Комиссии Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере закупок заказчикам выданы предупреждения об устранении нарушений Закона о контрактной системы.

Следовательно, содержание аукционной документации, ориентированной под характеристики конкретного производителя АО НПО «Новодез», исключило возможность иных хозяйствующих субъектов при прочих равных условиях претендовать на заключение договоров поставки дезинфицирующих средств для нужд лечебных учреждений.

Также, Комиссией ФАС России проанализирована информация

из открытых источников в сети Интернет, размещенная на официальном сайте Российской Федерации для размещения закупок ЕИС (http://zakupki.gov.ru), в том числе информация об открытых аукционах в электронной форме с участием Дилеров АО НПО «Новодез», зарегистрированных на территории Республики Башкортостан, ООО «Медфарм», ООО «Медтехснаб» (ООО «МТС»), ООО «Медтрейд» и ООО «Медснаб» за период 2016-2017 г.

На основании проанализированной информации установлено, что в 2016 году указанные выше Дилеры АО НПО «Новодез» приняли участие в 43 торговых процедурах, из которых в 33 торговых процедурах выявлено следующее (см. приложение № 1):

– торги завершались без снижения или с минимальным снижением начальной максимальной цены контракта (далее — НМЦК);

– в большинстве случаев, единственным участником являлся один из указанных Дилеров АО НПО «Новодез»;

– ценовые предложения подавались несколькими участниками. Впоследствии заявки всех участников, подавших ценовые предложения, кроме одного (Дилера АО НПО «Новодез», ставшего в результате победителем), отклоняются по первым частям.

Также, на основании проанализированной ФАС России информации установлено, что в 2017 году указанные дилеры ОА НПО «Новодез» приняли участие в 56 торговых процедурах, из которых 4 торговые процедуры были отменены решениями Башкортостанского УФАС России, а в 15 торговых процедурах (см. приложение № 2), что составляет примерно 35% от общего количества принятого в 2017 году участия в торговых процедурах указанными Дилерами АО НПО «Новодез», также выявлено аналогичное поведение:

– торги завершались без снижения или с минимальным снижением начальной максимальной цены контракта (далее — НМЦК);

– в большинстве случаев, единственным участником являлся один из указанных Дилеров АО НПО «Новодез»;

– ценовые предложения подавались несколькими участниками. Впоследствии заявки всех участников, подавших ценовые предложения, кроме одного (Дилера АО НПО «Новодез», ставшего в результате победителем), отклоняются по первым частям.

В целях определения доли хозяйствующих субъектов, участвующих в поставке дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, а также проверки обоснованности определения рыночной цены по выборочным товарам производства АО НПО «Новодез», поставляемым Дилерами АО НПО «Новодез» в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, в период с 01.01.2015 по 31.12.2017, проведена экономическая экспертиза, которая приобщена к материалам дела № 1-16-187/00-22-17.(9)

Согласно результатам экономической экспертизы выявлены все поставщики, осуществляющие поставки на данном рынке, а также заказчики, приобретающие дезинфицирующие средства у поставщиков, функционирующих на данном рынке. Доли хозяйствующих субъектов-поставщиков, в том числе Дилеров АО НПО «Новодез», на рассматриваемом товарном рынке, определяются как отношение реализованной ими (поставщиками) на рынке товарной продукции (дезинфицирующих средств) к общему объему реализации (поставки) товара (дезинфицирующих средств) на территории Республики Башкортостан.

По результатам проведенной экономической экспертизы можно сделать следующие выводы:

1. доля Дилеров АО НПО «Новодез» на рассматриваемом товарном рынке в указанный период варьировала в пределах от 0% до 13% (10).

Так, доля Дилеров АО НПО «Новодез» на рассматриваемом товарном рынке выросла с 0% (по состоянию на I квартал 2015 года) до 7,95% к IV кварталу 2015 года. По состоянию на конец 2016 года доля Дилеров АО НПО «Новодез» составила 7,70%, а к концу 2017 года достигла 13%.

При этом рост доли Дилеров АО НПО «Новодез» с 5,34 % до 13 % приходится на период реализации антиконкурентного соглашения между Министерством здравоохранения Республики Башкортостан, ООО «Опора СВ» и АО НПО «Новодез» (с 26.04.2016 по 04.10.2017).

2. цена по выборочным товарам производства АО НПО «Новодез», поставляемым Дилерами АО НПО «Новодез» в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, в период с 01.01.2015 по 31.12.2017, имеет

отклонение от рыночной цены товара, в частности на 29%, 31%, 35%, 40%, 51%. Указанные отклонения свидетельствуют о существенных ошибках, допущенных при формировании НМЦТ, связанных с неверным описанием товара, применением единиц измерения или расчетом начальной максимальной цены. (11)

Кроме того, по представленной информации ООО «Сота» (далее - Заявитель) проведен самостоятельный сравнительный анализ НМЦК дезинфицирующих средств по ранее отмененным аукционам и вновь опубликованным, которые были отменены Комиссией по контролю в сфере закупок Башкортостанского УФАС России.(12)

Результаты данного анализа схожи с выводами, сделанными в экспертном заключении о том, что некоторые категории дезинфицирующих средств производства АО НПО «Новодез» предлагаются по завышенной цене.

Кроме того, в целях проверки обоснованности цен товаров, предлагаемых ООО «Медфарм» в своем коммерческом предложении, и проверки их соответствия НМЦТ, экспертом выборочно проанализированы цены товаров (дезинфицирующих средств), указанных в коммерческом предложении ООО «Медфарм» (в соответствии с письмом № 115 от 25.01.2017 года, АО НПО «Новодез» направляет *«всем заинтересованным лицам»* информацию, где указанно, что компания ООО «Медфарм» (ИНН 0276156566) является официальным дилером с 01 января 2017 года и уполномочена реализовывать продукцию АО НПО «Новодез» на территории Республики Башкортостан с приложением коммерческого предложения по дезинфицирующим средствам(13)).

В результате анализа цен товаров (дезинфицирующих средств), указанных в коммерческом предложении ООО «Медфарм», по всем выборочным дезинфицирующим средствам, указанным в данном коммерческом предложении выявлено отклонение НМЦТ от рыночной цены на 29-51%.(14)

Вместе с тем, Заявителем также представлен проведенный анализ цен дезинфицирующих средств, согласно коммерческому предложению ООО «Медфарм» и аналогов, сходных по процентному содержанию активных действующих веществ других производителей, который указал на значительное завышение цен на продукцию производства АО НПО «Новодез», поставляемую ООО «Медфарм».(15)

К доказательствам заключения и реализации антиконкурентного соглашения Комиссия ФАС России относит совокупность и последовательность следующих фактов:

1. многократное направление писем со стороны ООО «Опора СВ», АО НПО «Новодез» в адрес Министерства здравоохранения Республики Башкортостан и Главе Республики Башкортостан о возможности поставок дезинфицирующих средств производства АО НПО «Новодез»;

2. письмо Министерства здравоохранения Республики Башкортостан от 26.04.2016 о рассмотрении возможности поставки в медицинские организации кожных антисептиков, моющих и чистящих средств без конкурса;

3. многократные факты формирования технического задания медицинскими учреждениями, подведомственными Минздраву Республики Башкортостан (получателями письма от 26.04.2016), с применением «блокирующих» позиций, соответствующих только дезинфицирующим средствам производства АО НПО «Новодез». Неоднократная отмена таких закупок Башкортостанским УФАС России;

4. взаимосвязи АО НПО «Новодез» и ООО «Опора СВ» (в лице Сафина Р.Р., Вильнер Г.Г.) через владение уставным капиталом в ООО «Профидез-ДВ»;

5. представление сотрудником АО НПО «Новодез» интересов заказчика, применяющего в техническом задании «блокирующие» позиции, соответствующие только дезинфицирующим средствам производства АО НПО «Новодез»;

6. рост доли поставок товаров производства АО НПО «Новодез» с 5,34% во втором квартале 2016 года (начало реализации соглашения) до 13% в четвертом квартале 2017 года (окончание реализации соглашения);

7. формирование Дилерами АО НПО «Новодез» завышенных (до 50% от рыночной цены товара) размеров начальных максимальных цен товаров, путем ответов на запросы коммерческих предложений со стороны заказчиков,

Указанное соглашение выразилось в создании преимуществ

путем указания Министерством здравоохранения Республики Башкортостан возможности поставки в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан, дезинфицирующих средств производства АО НПО «Новодез» с последующим исполнением таких указаний медицинскими учреждениями и реализовывалось в период с 26.04.2016 (письмо Министерства Республики Башкортостан от 26.04.2016 г. № 04-06/569) по 04.10.2017 (решение Комиссии Башкортостанского УФАС России от 04.10.2017 № ГЗ-734/17(16)).

Комиссия ФАС России, рассмотрев совокупность документов, имеющихся в материалах дела № 1-16-187/00-22-17, не усмотрела достаточных доказательств заключения и реализации рассматриваемого антиконкурентного соглашения Федеральным казенным учреждением «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области» и пришла к выводу о необходимости прекращения рассмотрения настоящего дела в отношении Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области» на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

Согласно разъяснению Президиума ФАС России № 3 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах» факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и на основании совокупности косвенных доказательств.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности, фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Аналогичная правовая позиция отражена в пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда

Российской Федерации 16.03.2016.

Согласно статьям 25, 45 Закона о защите конкуренции в качестве доказательств при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом рассматриваются документы, сведения, объяснения, информация в письменной и устной форме, включая служебную переписку в электронном виде.

На особенности доказывания наличия антиконкурентного согласованного поведения указал Высший Арбитражный суд Российской Федерации в пункте 2 постановления Пленума от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» согласно которому: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № 1-16-187/00-22-17 (исх. от 17.12.2018 № 22/103555/18)(17), принятом Комиссией ФАС России 17.12.2018 и направленном в адрес лиц, участвующих в деле.

В указанном заключении об обстоятельствах дела Комиссия ФАС России пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Опора СВ», АО НПО «Новодез», Министерства здравоохранения Республики Башкортостан по пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

26.12.2018 на заседании Комиссии ФАС России по делу № 1-16-187/00-22-17 от Министерства здравоохранения Республики Башкортостан получены возражения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела (вх. ФАС России от 26.12.2018 № 216623/18)(18).

Данные возражения приобщены к материалам дела № 1-16-187/00-22-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

В своих возражениях Министерство здравоохранения Республики Башкортостан указывает на то, что письмо Министерства здравоохранения Республики Башкортостан от 26.04.2016 № 04-

06/569 подготовлено ошибочно на основе неверного применения постановления Правительства РФ от 26.12.2013 № 1292, ссылки на которое содержится в тексте названного письма Министерства здравоохранения Республики Башкортостан, а также на то, что впоследствии в подведомственные медицинские организации направлено письмо о его отзыве.

Письмо Министерства здравоохранения Республики Башкортостан от 26.04.2016 № 04-06/569 отозвано 02.06.2017. Вместе с тем, антиконкурентное соглашение между ООО «Опора СВ», АО НПО «Новодез» и Министерством здравоохранения Республики Башкортостан заключено и реализовывалось в период с 26.04.2016 по 04.10.2017, что подтверждается материалами настоящего дела.

Следовательно, приведенные вышеизложенные доводы Министерством здравоохранения Республики Башкортостан Комиссия ФАС России считает несостоятельными.

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок, выходя из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

По результатам полного и всестороннего рассмотрения материалов и обстоятельств дела № 1-16-187/00-22-17 Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заключение и реализация антиконкурентного соглашения между Министерством здравоохранения Республики Башкортостан, ООО «Опора СВ» и АО НПО «Новодез» привело к ограничению конкуренции, а именно ограничению доступа хозяйствующим субъектам на рынок поставки дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан.

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

Основания для выдачи ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения и участия в нем отсутствуют в связи с завершением его реализации.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Опора СВ» (ИНН: 7713731214), АО НПО «Новодез» (ИНН: 7716207961), Министерство здравоохранения Республики Башкортостан (ИНН: 0274029019) нарушившими пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении и реализации антиконкурентного соглашения, которое привело к ограничению доступа хозяйствующим субъектам на товарный рынок поставок дезинфицирующих средств в медицинские учреждения, подведомственные Министерству здравоохранения Республики Башкортостан.
2. Рассмотрение дела № 1-16-187/00-22-17 в отношении Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 9 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области»
(ИНН: 5249049236) прекратить на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием в его действиях нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.
3. Предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и реализации запрещенного соглашения ответчикам не выдавать в связи с завершением его реализации.

Приложения на 9 л. в 1 экз.

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

---

(1) Стр. 54-145, том 10 материалов дела № 1-16-187/00-22-17

(2) Стр. 253-256, том 26, дело № 1-16-187/00-22-17

(3) Стр. 248-251, том 26, дело № 1-16-187/00-22-17

(4) Стр. 232-235, том 26, дело № 1-16-187/00-22-17

(5) Стр. 224-227, том 26, дело № 1-16-187/00-22-17

(6) Стр. 220-223, том 26, дело № 1-16-187/00-22-17

(7) Стр. 172-175, том 26, дело № 1-16-187/00-22-17

(8) Стр. 331, том 11, дело № 1-16-187/00-22-17

(9) том 10, дело № 1-16-187/00-22-17

(10) стр. 7 и 84-85 экспертного заключения, том 10 дела № 1-16-187/00-22-17

(11) стр. 8 экспертного заключения, том 10, дело № 1-16-187/00-22-17

(12) стр. 169-179 том 11, дело № 1-16-187/00-22-17

(13) стр. 323-331, том 11, дело № 1-16-187/00-22-17

(14) стр. 8-9 экспертного заключения, том 10, дело № № 1-16-187/00-22-17

(15) стр. 317-322, том 11, дело № 1-16-187/00-22-17

(16) стр. 227-229, том 11, дело № 1-16-187/00-22-17

(17) Стр. 154-179, том 10, дело № 1-16-187/00-22-17

(18)Стр. 206, том 10, дело № 1-16-187/00-22-17