

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела №056/01/17-119/2019 «...» – заместитель руководителя Управления, начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей, на основании Приказа №54 от «18» апреля 2019г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела в отношении ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая стоматологическая поликлиника» (460035, г.Оренбург, ул.Пролетарская д.155/2; ИНН 5611014736 ОГРН 1025601716293) по признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженного в недопущении, ограничении, устранении конкуренции путем неоднократного заключения договорных отношений на поставку медицинских изделий с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступили (исх. №240/10 от 15.01.2019г.; вх. №276 от 15.01.2019г.) материалы внеплановой выездной совместной проверки Минздрава Оренбургской области и прокуратуры Промышленного района г.Оренбурга деятельности ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая стоматологическая поликлиника» (далее – ГАУЗ «ООКСП», Учреждение) для проведения правовой экспертизы на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства деятельности Учреждения при осуществлении закупок у единственного поставщика в рамках Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон 223-ФЗ).

В целях проведения проверки по указанным материалам, в адрес ГАУЗ «ООКСП» антимонопольным органом направлялись запросы (исх. №426 от 23.01.2019г., исх. №736 от 01.02.2019г.) о предоставлении информации и документов.

Из представленных материалов и документов Оренбургским УФАС России установлены следующие обстоятельства.

В силу ч.1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 данной статьи, 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 для

нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Ч. 2 ст.1 Закона о закупках определено, что он (Закон) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг в том числе на субъекты естественных монополий.

В силу ч.1 и ч.2 ст.2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 (далее - положение о закупке). Положение о закупке является документом, который 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.

Порядок закупок товаров, работ, услуг для потребностей ГАУЗ «ООКСП» установлен Законом о закупках и Положением о закупках указанного хозяйствующего субъекта (далее - Положение).

Положение о проведении закупок товаров, работ, услуг ГАУЗ «ООКСП» утверждено протоколом наблюдательного совета Учреждения №4 от 15.08.2018г. (далее – Положение о закупках) и регулирует закупочную деятельность: устанавливает основные требования к закупке, порядок подготовки и проведения процедур закупки, способы закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения ГАУЗ «ООКСП».

На основании п.1.3 Положения о закупках Учреждение при осуществлении закупок вправе использовать следующие способы: конкурс; аукцион; запрос котировок; запрос предложений; закупка у единственного поставщика.

Положением о закупках определено (раздел «термины и определения»), что закупка у единственного поставщика – это процедура закупки, при которой договор на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) заключается без проведения конкурентных процедур.

Пунктом 7 Положения о закупках определены случаи закупки у единственного поставщика. Одним из таких случаев является: если осуществляется закупка товаров, работ, услуг на сумму, не превышающую ста тысяч рублей по одному договору, при условии, что годовой объем таких закупок не должен превышать пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок учреждения.

Согласно условиям Положения о закупках (п.1.4.10.), Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 100 000 (сто тысяч) тысяч рублей.

Ч. 15 ст. 4 Закона о закупках содержит идентичную норму о том, что заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей.

Из материалов следует, что между Учреждением и ООО «МедСтомПоставка» (117405, г.Москва, ул.Дорожная, д.54, корп.5; ИНН 7724942400 ОГРН 5147746290478) как с единственным поставщиком в 2017г., среди прочих, заключены договоры:

Реквизиты	Предмет	Сумма	Даты оплаты	Даты поставки	Обоснование
19.06.2017 №82/16-МСП	поставка изделий медицинского назначения	64 260,00	05.07.2017	27.06.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга
20.06.2017 №84/16-МСП	поставка изделий медицинского назначения	73 440,00	05.07.2017	27.06.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга
21.06.2017 №86/16-МСП	поставка изделий медицинского назначения	98 520,00	05.07.2017, 18.08.2017, 08.09.2017	27.06.2017, 13.07.2017, 20.07.2017, 28.08.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга
22.06.2017 №83/16-МСП	поставка изделий медицинского назначения	85 480,00	05.07.2017, 18.08.2017, 08.09.2017	27.06.2017, 13.07.2017, 20.07.2017, 28.08.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга
23.06.2017 №85/16-МСП	поставка изделий медицинского назначения	81 360,00	05.07.2017, 18.08.2017, 21.08.2017, 08.09.2017	27.06.2017, 20.07.2017, 09.08.2017, 28.08.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга

Между ГАУЗ «ООКСП» и ООО «Рокада-Дент» (420107, г.Казань,

ул.Перербургская, 26; ИНН 1654042272 ОГРН 1021602853513) как с единственным поставщиком в 2017г., среди прочих, заключены договоры:

Реквизиты	Предмет	Сумма	Даты оплаты	Даты поставки	Обоснование
12.04.2017 №59/16 РД	поставка стоматологических расходных материалов	99 920,00	19.05.2017	13.04.2017, 17.04.2017, 26.04.2017	3 коммерческих предложения
12.04.2017 №60/16 РД	поставка стоматологических расходных материалов	99 000,00	19.05.2017	13.04.2017	3 коммерческих предложения
12.04.2017 №61/16 РД	поставка стоматологических расходных материалов	8 700,00	19.05.2017	14.04.2017	3 коммерческих предложения
25.04.2017 №72/16 РД	поставка стоматологических расходных материалов	48 675,00	19.05.2017	28.04.2017	3 коммерческих предложения
25.04.2017 №73/16 РД	поставка стоматологических расходных материалов	67 995,00	19.05.2017, 17.05.2017	28.04.2017, 16.05.2017	3 коммерческих предложения

Между ГАУЗ «ООКСП» и ООО «ЭМ БИ АЙ» (117105, г.Москва, Варшавское ш., д.16; ИНН 7701868920, ОГРН 107746188956) как с единственным поставщиком в 2017г., среди прочих, заключены договоры:

Реквизиты	Предмет	Сумма	Даты оплаты	Даты поставки	Обоснование
19.07.2017 №521	поставка стоматологических материалов	93 465,00	25.09.2017	19.07.2017, 01.08.2017	3 коммерческих предложения
19.07.2017 №522	поставка стоматологических материалов	99 696,00	25.09.2017	19.07.2017, 01.08.2017	3 коммерческих предложения
19.07.2017 №523	поставка стоматологических материалов	91 053,00	25.09.2017	19.07.2017	3 коммерческих предложения
24.07.2017 №524	поставка стоматологических материалов	91 053,00	25.09.2017	24.07.2017	3 коммерческих

					предложения
01.08.2017 №525	поставка стоматологических материалов	97 168, 50	25.09.2017	01.08.2017	3 коммерческих предложения

Между ГАУЗ «ООКСП» и ООО «Компания АМАДент» (443083, г.Самара, ул.Победы, 4 «Б», офис 13; ИНН 6318001688 ОГРН 1156318000520) как с единственным поставщиком в 2017г., среди прочих, заключены договоры:

Реквизиты	Предмет	Сумма	Даты оплаты	Даты поставки	Обоснование
01.02.2017 №213	поставка изделий медицинского назначения	36 680,00	05.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
02.02.2017 №235	поставка изделий медицинского назначения	6 900,00	28.03.2017, 03.04.2017	21.02.2017, 06.03.2017	3 коммерческих предложения
03.02.2017 №217	поставка изделий медицинского назначения	82 332,00	17.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
07.02.2017 №218	поставка изделий медицинского назначения	23 900,00	05.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
09.02.2017 №227	поставка изделий медицинского назначения	99 950,00	17.04.2017, 19.05.2017	21.02.2017, 09.03.2017	3 коммерческих предложения
17.02.2017 №225	поставка изделий медицинского назначения	41 250,00	17.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
17.02.2017 №226	поставка изделий медицинского назначения	17 437,00	05.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
20.02.2017 №228	поставка изделий медицинского назначения	50 000,00	17.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
20.02.2017 №229	поставка изделий медицинского назначения	26 450,00	05.04.2017	21.02.2017	3 коммерческих предложения
20.02.2017	поставка изделий	96 643,20	17.04.2017	21.02.2017,	3 коммерческих

№224	медицинского назначения		28.02.2017	предложения
------	-------------------------	--	------------	-------------

Учреждением с ООО «РУСИМПЛАНТ» (127549, г.Москва, ул. 1 Хуторская, 16/26-3) как с единственным поставщиком в 2017г., среди прочих, заключены договоры:

Реквизиты	Предмет	Сумма	Даты оплаты	Даты поставки	Обоснование
27.03.2017 №129	поставка изделий медицинского назначения	99 000,00	19.05.2017	27.03.2017	3 коммерческих предложения
03.04.2017 №139	поставка изделий медицинского назначения	99 000,00	31.05.2017	04.04.2017	3 коммерческих предложения
12.04.2017 №ООКСП-26	поставка изделий медицинского назначения	92 400,00	31.05.2017	14.04.2017	3 коммерческих предложения
13.04.2017 №ООКСП-44	поставка изделий медицинского назначения	88 200,00	31.05.2017	14.04.2017	3 коммерческих предложения
20.04.2017 №ООКСП-45	поставка изделий медицинского назначения	88 200,00	31.05.2017	14.04.2017	3 коммерческих предложения
03.05.2017 №ООКСП-52	поставка изделий медицинского назначения	92 400,00	27.07.2017	04.05.2017	3 коммерческих предложения

Между ГАУЗ «ООКСП» и ООО «Орендент» (460052, г.Оренбург, микрорайон 70 лет ВЛКСМ д.15/1; ИНН 5609030113, ОГРН 1025600890050) как с единственным поставщиком в 2017г., среди прочих, заключены договоры:

Реквизиты	Предмет	Сумма	Даты оплаты	Даты поставки	Обоснование
05.06.2017 №ООКСП-73	поставка изделий медицинского назначения	79 000,00	28.08.2017	20.06.2017	3 коммерческих Предложения организаций г.Оренбурга
06.06.2017 №ООКСП-74	поставка изделий медицинского назначения	90 000,00	28.08.2017	20.06.2017	3 коммерческих

	назначения				предложения организаций г.Оренбурга
06.06.2017 №ООКСП-75	поставка изделий медицинского назначения	99 615,00	28.08.2017	20.06.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга
20.06.2017 № ООКСП-83	поставка изделий медицинского назначения	99 000,00	28.08.2017, 25.09.2017	20.06.2017, 23.08.2017	3 коммерческих предложения организаций г.Оренбурга

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге, что вытекает из толкования Федерального закона № 44-ФЗ и 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 силу ст. 10 Гражданского кодекса РФ, не допускается осуществление действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В силу ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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.

Ч.5 ст.17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров,

работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Из содержания обозначенных выше договоров на поставку товара следует, что условия договоров идентичны, все товары, являющиеся предметом договоров, по своему назначению относятся к изделиям медицинского назначения, договоры имеют фактическую направленность на достижение единой хозяйственной цели, исполнителем и покупателем по ним являются одни и те же лица, покупатель имеет единый интерес на приобретение у одного исполнителя одновременно аналогичных услуг (поставка медицинских изделий), о чем свидетельствуют, в том числе, аналогичные даты поставки товаров (одновременно) по нескольким договорам.

Таким образом, договоры (5, заключенных с ООО «МедСтомПоставка», 5 – с ООО «Рокада-Дент», 5 - ООО «ЭМ БИ АЙ», 10 – с ООО «Компания АМАДент», 6 – с ООО «РУСИМПЛАНТ», 4 – с ООО «Орендунт») образуют одну сделку, искусственно раздробленную и оформленную несколькими договорами. Дробление единой закупки на группу однородных (идентичных), сумма по каждой из которых не превышает предусмотренного Положением о закупках ограничения, свидетельствует о намерении заказчика уйти от соблюдения процедуры торгов.

Следовательно, налицо намерение заказчика приобрести медицинские изделия стоимостью более 100 000 рублей, что определяет необходимость проведения конкурентных процедур. Суммарная стоимость по 5 договорам поставки, заключенным с ООО «МедСтомПоставка» – 403 060, 00 руб., по 5 договорам с ООО «Рокада-Дент» - 324 290, 00 руб., по 5 договорам с ООО «ЭМ БИ АЙ» - 472 435, 50 руб., по 10 договорам с ООО «Компания АМАДент» - 481 542, 20 руб., по 6 договорам с ООО «РУСИМПЛАНТ» - 559 200, 00 руб., по 4 договорам с ООО «Орендент» - 367 615, 00 руб.

Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им требований к поставляемому товару, выполняемой работе, оказываемой услуге. 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. Исходя из представленных коммерческих предложений, на рынке существует несколько организаций (как в г.Оренбурге, так и за пределами Оренбургской области) способных поставить как стоматологические материалы, так и изделия медицинского назначения.

При таких обстоятельствах необеспечение проведения закупок на поставку медицинских изделий конкурентным способом нарушает законные права и интересы потенциальных участников, претендующих на заключение договоров поставки для нужд ГАУЗ «ООКСП», что, в свою очередь ведет к

недостижению таких целей закупочной процедуры, как расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности и, как следствие, приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

ГАУЗ «ООКСП» созданы преимущественные условия хозяйственной деятельности для ООО «МедСтомПоставка», ООО «Рокада-Дент», ООО «ЭМ БИ АЙ», ООО «Компания АМАДент», ООО «РУСИМПЛАНТ», ООО «Орендент», а конкурентам последних не обеспечена возможность участия в конкурентных процедурах выбора поставщика товара, что привело к созданию препятствий доступа иным хозяйствующим субъектам на рынок услуг по поставке медицинских изделий.

Заключение ГАУЗ «ООКСП» с ООО «МедСтомПоставка» в период с 19.06.2017г. по 23.06.2017г. 5 договоров (общая сумма - 403 060, 00 руб.), с ООО «Рокада-Дент» с 12.04.2017г. по 25.04.2017г. 5 договоров (общая сумма - 324 290, 00 руб.), с ООО «ЭМ БИ АЙ» с 19.07.2017г. по 01.08.2017г. 5 договоров (общая сумма - 472 435, 50 руб.), с ООО «Компания АМАДент» с 01.02.2017г. по 20.02.2017г. 10 договоров (общая сумма - 481 542, 20 руб.), с ООО «РУСИМПЛАНТ» с 27.03.2017г. по 03.05.2017г. (общая сумма - 559 200, 00 руб.), с ООО «Орендент» с 05.06.2017г. по 20.06.2017г. 4 договоров (общая сумма - 367 615, 00 руб.) как с единственными поставщиками в отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственных поставщиков и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договоров.

В результате заключения ГАУЗ «ООКСП» договоров с указанными субъектами как с единственными поставщиками последние получили доступ к поставке товара по максимально возможной цене без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договоров.

На основании изложенного, в действиях ГАУЗ «ООКСП» усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции путем неоднократного заключения договорных отношений на поставку медицинских изделий с единственным поставщиком без проведения конкурентной закупочной процедуры.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 056/01/17-119/2019 к рассмотрению **на «10» июня 2019 г.**

на 11 часов 00 мин. по адресу: г. Оренбург, ул.Краснознаменная, д.22, каб.510.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №056/01/17-119/2019 в качестве заявителя – Министерство здравоохранения Оренбургской области (460006, г.Оренбург, ул.Терешковой, д.33; ИНН 5612074128 ОГРН 1105658021171).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела №056/01/17-119/2019 в качестве ответчика – ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая стоматологическая поликлиника» (460035, г.Оренбург, ул.Пролетарская д.155/2; ИНН 5611014736 ОГРН 1025601716293).

4. Ответчику в срок **до «03» июня 2019 г.** предоставить:

-мотивированные письменные пояснения по существу вменяемого нарушения;

-копии документов, отражающих решение Учреждения о проведении закупки у единственного поставщика (приказ, распоряжение руководителя, наблюдательного совета – при наличии) по каждой сделке;

-иные документы и письменные пояснения, имеющие значение, по мнению ответчика, для объективного и всестороннего рассмотрения дела.

5. Явка представителей лиц, участвующих в деле (с подлинной доверенностью на участие в деле) обязательна.

Участвующим в рассмотрении дела лицам в обязательном порядке иметь при себе паспорт гражданина РФ.

Председатель Комиссии

«...»