

Ответчики:

1) ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок»

«...»

2) ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер»

«...»

Заявитель:

ЗАО «Биокад»

«...»

РЕШЕНИЕ

по делу № 6-А-17

г. Абакан

Резолютивная часть решения объявлена 04.07.2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 05.07.2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: «...»;

Члены комиссии: «...»;

«...»;

«...»,

в присутствии:

- «...», представителя ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» на основании доверенности от 10.01.2017 года № 2,

- «...», представителя ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» на основании доверенности от 21.06.2017 года № 1,

в отсутствии представителя ЗАО «Биокад», уведомленного о месте и времени рассмотрения дела № 6-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства надлежащим образом,

рассмотрев материалы дела № 6-А-17, возбужденного по признакам нарушения Государственным казенным учреждением Республики Хакасия «Межведомственный центр организации закупок» и Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Республики Хакасия «Республиканский клинический онкологический диспансер» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении электронных аукционов на поставку лекарственных препаратов (реестровые номера 0380200000116005730, 0380200000116005741, 0380200000116005777, 0380200000116005680, 0380200000116005711, 0380200000116005723, 0380200000116005727 и 0380200000116005726),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступило заявление ЗАО «Биокад» от 22.12.2016 года б/н (входящий от 26.12.2016 года № 7111), дополнения к нему от 02.03.2017 года (входящий от 07.03.2017 года № 1438), от 25.05.2017 года (входящий от 26.05.2017 года № 3401) о незаконных действиях ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» при проведении закупок на поставку лекарственных препаратов (реестровые номера 0380200000116005730, 0380200000116005741, 0380200000116005777, 0380200000116005680, 0380200000116005711, 0380200000116005723, 0380200000116005727 и 0380200000116005726).

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия полагает, что закупки искусственно раздроблены на восемь самостоятельных закупок. Такие действия противоречат требованиям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. В связи с чем, Приказом от 07.02.2017 года № 26 возбуждено дело № 6-А-17.

Определением о назначении дела № 6-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 07.02.2017 года рассмотрение дела назначено на 16.03.2017 года. Данным определением у лиц, участвующих в рассмотрении дела № 6-А-17 также запрашивались документы и сведения.

Определением об отложении рассмотрения дела № 6-А-17 от 16.03.2017 года рассмотрение дела отложено на 28.04.2017 года.

Определением о продлении срока рассмотрения и об отложении рассмотрения дела № 6-А-17 от 28.04.2017 года рассмотрение дела назначено на 15.06.2017 года.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (положения части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

15.06.2017 года комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 6-А-17.

Положениями пункта 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции установлено, что комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае принятия заключения об обстоятельствах дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 6-А-17 от 15.06.2017 года рассмотрение дела отложено на 04.07.2017 года.

В ходе рассмотрения дела № 6-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства от лиц, участвующих в рассмотрении данного дела, в материалы дела поступали следующие письменные пояснения.

В своих пояснениях от 13.01.2017 года № 20 (входящий от 16.01.2017 года № 125) и от 18.01.2017 года № 23 (входящий от 18.01.2017 года № 196) ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» указал, что закупка лекарственных препаратов производилась по международным непатентованным наименованиям согласно Государственного реестра лекарственных средств. Денежные средства на закупку лекарственных препаратов для учреждения рассчитываются в соответствии с решением комиссии по разработке территориальной программы обязательного медицинского страхования Республики Хакасия, прописываются в структуре плановых расходов и утверждаются плане ФХД на текущий финансовый год.

Лекарственные препараты с МНН: гепарин натрия и натрия хлорид закупаются путем совместных торгов. Для проведения совместных торгов в ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» направляется шаблон с потребностью в лекарственных препаратах. Также в данном письме направлен шаблон с потребностью в лекарственных препаратах сверх совместных закупок, где указана потребность в препарате с МНН трастузумаб.

В связи с тем, что совместные закупки на второе полугодие 2016 года на лекарственные препараты с МНН: гепарин натрия, натрия хлорид, а также закупка препарата с МНН трастузумаб на 01.11.2016 года не проведены, существовала потребность в данных лекарственных препаратах.

Согласно заключенному соглашению между ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» и ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» проведение закупок заказчиком невозможно без согласования и утверждения заявки с ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок». 07.11.2016 года ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» принято решение осуществить данные закупки, которые были разбиты на 8 лотов. На основании данного письма

08.11.2016 года было создано 8 заявок, которые 22.11.2016 года прошли согласование в ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок».

16.03.2017 года (входящий № 1586) в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступили пояснения ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок», в которых учреждение сообщает следующее.

Ссылаясь на Порядок взаимодействия Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики Хакасия с Государственным казенным учреждением Республики Хакасия «Межведомственный центр организации закупок», заказчиками, утвержденным Постановлением Правительства Республики Хакасия от 10.11.2015 года № 579, указывает, что ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» не участвует в формировании плана-графика закупок заказчика, то есть не принимает участие в обосновании закупки, в установлении соответствия планируемой закупки целям осуществления закупок, определенным с учетом положений статьи 13 Закона о контрактной системе, а также законодательству Российской Федерации и иным нормативным правовым актам о контрактной системе в сфере закупок. ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» проверяет заявки на соответствие информации, включенной в план-график, что и было сделано при рассмотрении заявок по спорным закупкам.

Формально оспариваемые закупки соответствуют требованиям Закона о контрактной системе и Постановлению Правительства Российской Федерации от 17.10.2013 года № 929. Анализ совокупности оспариваемых закупок лекарственных средств ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» не проводился, поскольку данные полномочия не переданы ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок», а также поскольку при таком объеме работы по закупкам от множества заказчиков у ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» просто нет ресурсов для анализа совокупности закупок по каждому заказчику в отдельности.

Таким образом, ответчик считает, что в его действиях отсутствуют нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В пояснениях ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» от 18.04.2017 года № 238 (входящий от 19.04.2017 года № 2437), от 23.06.2017 года № 471 (входящий от 26.06.2017 года № 4349) и входящий от 04.07.2017 года № 4678 сообщило, что заказчиком по электронному аукциону является одно лечебно-профилактическое учреждение Республики Хакасия, лекарственные препараты, являющиеся предметом электронного аукциона, полностью отвечают потребностям заказчика. Закупка данных лекарственных препаратов в рамках одного лота будет способствовать организации бесперебойной работы лечебного учреждения, оказанию своевременной и качественной медицинской помощи.

Гепарин натрия – антикоагулянт. Антикоагулянты в основном тормозят

появление нитей фибрина; они препятствуют тромбообразованию, способствуют прекращению роста уже возникших тромбов, усиливают воздействие на тромбы эндогенных фибринолитических ферментов.

Натрия хлорид – регулятор водно-электролитного баланса и кислотно-щелочного равновесия, действие которого направлено на коррекцию содержания воды, электролитов (водно-электролитный баланс) и концентрации ионов водорода (в основном определяющих КЩС). Эти основные факторы гомеостаза поддерживаются и регулируются взаимосвязанной работой дыхательной, выделительной и эндокринной систем. Любые даже незначительные изменения содержания воды или электролитов (натрия, хлора, гидрокарбоната, калия, магния, фосфора и др.) могут привести к серьезным, угрожающим жизни последствиям.

Трастузумаб – противоопухолевый цитостатик. Применяется для лечения диссеминированного рака молочной железы с гиперэкспрессией HER₂ (монотерапия после одного или более курсов химиотерапии метастатической стадии или в комбинации с паклитакселом в качестве терапии первого ряда).

Пунктом 2.1.3 соглашения, заключенного между ответчиками установлено, что Центр закупок проверяет на соответствие Закону о контрактной системе, в том числе техническое задание.

В соответствии с подпунктом а) пункта 4.2 соглашения от 01.12.2015 года Центр закупок получает от министерства в течение 10 рабочих дней проверяет на соответствие планам-графикам требованиям законодательства о контрактной системе в сфере закупки утверждает документы и информацию входящие в состав заявки, в том числе описание объекта закупки.

При формировании рассматриваемых в деле закупок Центр закупок посчитал, что каких-либо нарушений не имеется и пропустил данные заявки, чем нарушил вышеуказанные положения соглашения.

Кроме того, ответчик считает, что законодательством не установлена обязанность заказчика выделять в отдельные закупки товары, производимые каким-либо производителем, а следовательно, каких-либо нарушений при осуществлении рассматриваемых закупок не имелось.

На заседании комиссии 04.07.2017 года представителем ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» представлены пояснения, в которых указано следующее.

Рассматриваемые действия ГКУ РХ «Центр закупок» при проведения аукционов на закупку лекарственных средств не привели к ограничению конкуренции, закупке лекарственных средств по завышенной цене, поскольку при проведении всех 8 аукционов в них участвовало 2 потенциальных поставщика и снижение начальной (максимальной) цены контракта составило от 40 % до 60 %.

Кроме того, заявителем жалобы ЗАО «БИОКАД» не представлено доказательств, что если бы препараты с различными МНН не были объединены в один лот, то заявитель жалобы смог бы поставить препарат Трастузумаб по цене за единицу ниже, чем предложена победителями аукционов.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частями 1, 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 33 в случае, если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного контракта (одного лота) не могут быть лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2013 года № 929 установлено предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными

наименованиями или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями, в размере 1 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку лекарственных средств в предшествующем году, составил менее 500 млн. рублей.

Таким образом, при системном толковании вышеизложенных норм права в действиях заказчика и ГКУ РХ «Центр закупок» отсутствуют признаки действий, приводящих к ограничению конкуренции, поскольку Заказчик, при формировании аукционной документации устанавливал требования к товарам, которые предусмотрены действующим законодательством, то есть признак ограничения конкуренции установленный пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции в данных действиях отсутствует.

Также действия заказчика не влекут за собой необоснованного сокращения числа участников закупки, поскольку совершены в полном соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, а также Постановлением Правительства от 17.10.2013 года № 929, то есть являются действиями обоснованными. Кроме того, указанными нормами права не определены критерии обоснованности или необоснованности действий, влекущих сокращение числа участников закупки, в том числе, например, недопустимость проведения нескольких закупок с объединенными лекарственными средствами в течение определенного периода времени, на что ссылается заявитель жалобы.

Кроме того, в заключении отсутствует описание самого действия ГКУ РХ «Центр закупок» содержащий признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Представленное заказчиком электронное письмо не является доказательством действий ГКУ РХ «Центр закупок» по склонению заказчика на разбивку лотов на лекарства с разными МНН до миллиона, не содержит сканированного письма за подписью руководителя ГКУ РХ «Центр закупок» с указанием на необходимость выполнения Заказчиком данных действий.

Кроме того, из ранее представленных в материалы дела доказательств, следует, что в дату, указанную в представленном заказчиком письме, какая либо переписка между ГКУ РХ «Центр закупок» и заказчиком не велась.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле № 6-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства, и установила следующее.

Постановлением Правительства Республики Хакасия от 10.11.2015 года № 579 «Об утверждении Положения о Министерстве по регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики Хакасия и внесении изменений в отдельные правовые акты Правительства Республики

Хакасия» утвержден Порядок взаимодействия Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики Хакасия с Государственным казенным учреждением Республики Хакасия «Межведомственный центр организации закупок», заказчиками (далее – Порядок).

Согласно пунктам 2.1.1 и 2.1.3 Порядка, заказчик:

2.1.1. Осуществляет закупки в соответствии с информацией, включенной в план-график закупок.

2.1.3. Подает заявку на размещение закупки по форме, утвержденной Министерством, в электронном виде с использованием средств программного обеспечения «Автоматизированная информационная система «Государственный Заказ Республики Хакасия», заверенную электронной подписью уполномоченного представителя заказчика.

Согласно пунктам 2.2.2 и 2.2.6 Порядка, Мингосзакуп Хакасии:

2.2.2. На основании заявок, утвержденных Учреждением, формирует, утверждает и размещает конкурсную документацию, документацию об аукционе, извещение о проведении запроса котировок, запроса предложений (далее - документация).

2.2.6. Осуществляет иные полномочия, установленные Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе в сфере закупок), за исключением полномочий по обоснованию закупок, выбору способа определения поставщика, описанию объекта закупки, определению начальной (максимальной) цены контракта, установлению требований к участникам закупки о соответствии лиц, осуществляющих поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, определению условий проекта контракта и подписанию контракта.

Согласно пунктам 2.3.2, 2.3.3 и 2.3.6 Порядка, Учреждение - Центр закупок:

2.3.2. Проверяет описание объекта закупки, включенное в заявку, определение начальной максимальной цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), проверяет на соответствие требованиям законодательства о контрактной системе.

2.3.3. Утверждает описание объекта закупки, обоснование начальной (максимальной) цены контракта, а также проект контракта и иные сведения и документы, входящие в состав заявки, в целях включения таковых в неизменном виде в документацию о закупке.

2.3.6. В порядке и сроки, которые установлены Федеральным законом о

контрактной системе в сфере закупок, представляет в Министерство разъяснения положений документации.

В период с 25.11.2016 года по 29.11.2016 года на официальном сайте размещены извещения на поставку лекарственных препаратов – закупки № 0380200000116005730, 0380200000116005741, 0380200000116005777, 0380200000116005680, 0380200000116005711, 0380200000116005723, 0380200000116005727 и 0380200000116005726.

Заказчик – ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер».

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005730 = 888 462 рубля 34 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005741 = 888 462 рубля 34 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005777 = 888 462 рубля 34 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005680 = 888 462 рубля 34 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005711 = 888 462 рубля 34 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005723 = 889 829 рублей 32 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005727 = 888 462 рубля 34 копейки.

Начальная (максимальная) цена закупки № 0380200000116005726 = 888 462 рубля 34 копейки.

У всех указанных закупок утверждено следующее Техническое задание.

№ п/п	Международное непатентованное или группировочное или химическое наименование	Форма выпуска, дозировка, основные характеристики товара	Единица измерения	Количество
		Раствор для внутривенного и подкожного введения 5000 МЕ/мл.		

1	Гепарин натрия	Возможность разведения в растворе NaCl 0,9%, растворе глюкозы 5%, 10%, растворе Рингера. Возможность хранения разведенного раствора в течении 24 часов. Флаконы 5мл №10	Упаковка	1
2	Натрия хлорид	раствор для инфузий 0.9% 100 мл №1.	штука	25
3	Натрия хлорид	Раствор для инфузий 0,9% 250 мл №1. Флакон полиэтиленовый или бутылка полиэтиленовая.	штука	1 250
4	Натрия хлорид	раствор для инфузий 0,9% 500 мл №1. Флакон полиэтиленовый или бутылка полиэтиленовая.	штука	940
5	Натрия хлорид	раствор для инфузий 0,9% 1000 мл №1. Флакон полиэтиленовый или бутылка полиэтиленовая.	штука	56
6	Натрия хлорид	раствор для инъекций 0,9% 10мл № 10	Упаковка	6
		раствор для подкожного введения или лиофилизат для		

7	Трастузумаб	приготовления раствора для инфузий или лиофилизат для приготовления концентрата для приготовления раствора для инфузий 150 мг, №1	Упаковка	30
---	-------------	---	----------	----

В документах указанных закупок установлено соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. (Предоставляется участником закупки в составе второй части заявки) - наличие лицензии на фармацевтическую деятельность (оптовая торговля лекарственными средствами) или производство лекарственных средств.

Согласно Протоколам подведения итогов электронных аукционов по результатам проведенных торгов победителем аукционов в электронных формах признан участник – АО «Р-Фарм».

Исследовав материалы дела № 6-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию не допускается.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями настоящего федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением

монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно [пункту 17 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с положениями части 1 статьи 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.

Нормами части 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) установлено, что данный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности,

результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся: планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт); особенностей исполнения контрактов; мониторинга закупок товаров, работ, услуг; аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг; контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

Согласно положениям статьи 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (статья 8 Закона о контрактной системе).

На основании изложенного, нормы Закона о контрактной системе направлены на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок, они запрещают заказчикам и их должностным лицам, а также участникам закупок совершать действия, которые противоречат требованиям действующего законодательства и приводят к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Нарушение антимонопольного законодательства рассматривается на рынке по поставке лекарственных препаратов. В материалах дела № 6-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства имеется Обзор состояния конкурентной среды на товарном рынке по поставке лекарственных препаратов.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия приходит к выводу о нарушении ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении электронных аукционов на поставку лекарственных препаратов (реестровые номера 0380200000116005730, 0380200000116005741, 0380200000116005777, 0380200000116005680, 0380200000116005711, 0380200000116005723, 0380200000116005727 и 0380200000116005726), на основании следующего.

Частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе установлено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе в сфере закупок, заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он **не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупок.**

В соответствии с положениями пунктов 1 и 6 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе следующими правилами:

- 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 заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

- документация о закупке должна содержать указание на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования, если объектом закупки являются лекарственные средства. Заказчик при осуществлении закупки лекарственных средств, входящих в перечень лекарственных средств, закупка которых осуществляется в соответствии с их торговыми наименованиями, а также при осуществлении закупки лекарственных препаратов в соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 83 настоящего Федерального закона вправе указывать торговые наименования этих лекарственных средств. Указанный перечень и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации. В случае, **если объектом закупки являются лекарственные средства, предметом одного контракта (одного лота) не могут быть лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями** или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями **при условии, что начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает предельное значение, установленное Правительством Российской Федерации**, а также лекарственные средства с международными непатентованными наименованиями (при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями) и торговыми наименованиями. Положения настоящего пункта не применяются при определении поставщика лекарственных препаратов, с которым заключается государственный контракт в соответствии со статьей 111.4 настоящего Федерального закона.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2013 года № 929 **установлено предельное значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), при превышении которого не могут быть предметом одного контракта (одного лота) лекарственные средства с различными международными непатентованными наименованиями** или при отсутствии таких наименований с химическими, группировочными наименованиями, в размере (за исключением случаев, указанных в пункте 2 настоящего постановления):

1 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку лекарственных средств в предшествующем году, составил менее 500 млн. рублей;

2,5 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку лекарственных средств в предшествующем году, составил от 500 млн. рублей до 5 млрд. рублей;

5 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку лекарственных средств в предшествующем году, составил более 5 млрд. рублей.

Из анализа вышеуказанных закупок и материалов заявления ЗАО «Биокад» следует, что закупки являются однотипными; специально раздроблены таким образом, чтобы каждая из них не превышала 1 млн. рублей. При этом в каждую из закупок, помимо гематологических препаратов (гепарин натрия и натрия хлорид), включен противоопухолевый препарат трастузумаб.

В материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие отсутствие возможности осуществить закупки (торги) по каждому международному непатентованному наименованию отдельно.

ЗАО «Биокад» является производителем лекарственного препарата с МНН Трастузумаб, применяемого в онкологии и имеет лицензию на производство лекарственных средств.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия полагает, что закупки искусственно раздроблены на восемь самостоятельных закупок с целью устранения участия в спорных торгах производителя противоопухолевый препарат трастузумаб ЗАО «Биокад». На момент объявления восьми закупок у заказчика имелась одновременная потребность в лекарственных препаратах в совокупном объеме по восьми торгам в объеме, превышающем разрешенные Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2013 года № 929 пределы начальной (максимальной) цены контракта.

Такие действия противоречат требованиям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, поскольку приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рассматриваемом рынке при проведении рассматриваемых аукционов.

По заявленным доводам ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» и ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» комиссией антимонопольного органа дана надлежащая оценка по вышеуказанным обстоятельствам. Доводы ответчиков не подтверждаются материалами дела, основаны на неверном толковании законодательства Российской Федерации.

Кроме того, по доводам ответчиков о подаче на участие в спорных торгах двух заявок от хозяйствующих субъектов, комиссия антимонопольного органа считает необходимым указать, что конкурентный способ определения поставщика выражается не в количестве участников – поставщиков одного товара конкретного производителя, а в количестве нескольких производителей, позволяющих предложить различные лекарственные препараты.

Следовательно, признаками ограничения конкуренции являются, в том числе сокращение числа хозяйствующих субъектов (ЗАО «Биокад») на товарном рынке; иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Также следует указать, что в силу Порядка взаимодействия Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики Хакасия с Государственным казенным учреждением Республики Хакасия «Межведомственный центр организации закупок», заказчиками, утвержденного Постановлением Правительства Республики Хакасия от 10.11.2015 года № 579, за нарушения, выявленные в части описания объекта закупки, ответственность несет как заказчик, который сформировал и подписал заявку, так и ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» - как орган, который проверил и утвердил заявку, несоответствующую требованиям законодательства.

На основании вышеизложенного, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия приходит к выводу, что в действиях ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» и ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» имеются нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении электронных аукционов на поставку лекарственных препаратов (реестровые номера 0380200000116005730, 0380200000116005741, 0380200000116005777, 0380200000116005680, 0380200000116005711, 0380200000116005723, 0380200000116005727 и 0380200000116005726).

В силу статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением. Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия решила предписание по делу ответчику не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» и ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» нарушившими часть 1 статью 17 Федерального закона от 26.07.2006

года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении электронных аукционов на поставку лекарственных препаратов (реестровые номера 0380200000116005730, 0380200000116005741, 0380200000116005777, 0380200000116005680, 0380200000116005711, 0380200000116005723, 0380200000116005727 и 0380200000116005726).

2. Предписание по делу ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок» и ГБУЗ РХ «Республиканский клинический онкологический диспансер» не выдавать.

Председатель комиссии:

«...»

Члены комиссии:

«...»

Решение может быть обжаловано в течение трех 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.