

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 8-01/81

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 19 декабря 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено 27 декабря 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>;

в присутствии представителей от:

<...>,

рассмотрев дело № 8-01/81 по признакам нарушения Министерством здравоохранения Хабаровского края (ИНН 2721026023, ОГРН 1022700915401), КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева (ИНН 2724002616, ОГРН 1022701290600), ООО «Чистая планета» (ИНН 5015280159, ОГРН 1145032004590), АО НПО «Новодез» (ИНН 7716207961, ОГРН 1027739313690) в лице <...> (ИНН 344200523680) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении государственных контрактов поставки дезинфицирующих средств для нужд КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, КГБУЗ «ККБ № 2», КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями», КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени В.М. Истомина, КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени А.К. Пиотровича, КГБУЗ «Городская клиническая больница № 10», КГБУЗ «Городская клиническая больница № 11», КГБУЗ «Перинатальный центр», КГБУЗ «Туберкулезная больница», КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница», КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии» (извещение № 0122200002516007565), от 10.11.2016 № 923/016-з, от 09.11.2016 № 501/Э, от 11.11.2016 № 125, от 16.11.2016 № 116-2016, от 09.11.2016 № 173ЭА/2016, от 09.11.2016 № 69, от 14.11.2016 № 259/2016, от 10.11.2016 № ГК-331/16, от 11.11.2016 № 172-0416/А, от 10.11.2016 № 7565, от 10.11.2016 № 457,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с положениями пунктов 1, 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения настоящего дела явилось поступление материалов доследственной проверки УФСБ России по Хабаровскому краю а также заявления ООО «АльфаМед», указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее - материалы) в действиях министерства здравоохранения Хабаровского края, КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, ООО «Чистая планета», АО НПО

«Новодез» в лице <...> при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки дезинфицирующих средств (извещение № 0122200002516007565).

Из заявления ООО «АльфаМед» следует, что при проведении в 2016 году открытого аукциона в электронной форме (совместной закупки) (извещение №0122200002516007565) на поставку дезинфицирующих средств заказчиками допущены нарушения в части описания объекта закупки, содержание действующих веществ в дезинфицирующих средствах заказчиком ограничено, например, в подпункте 3.3 указано, что товар не содержит хлора, спиртов, аминов, кислот, фенолов, производных гуанидина, щелочей и перекиси, аналогичное ограничение установлено в отношении закупаемых средств по пунктам 1.3, 4.2, 5.2, 7.4, 8.4, 9.3, 10.4, 11.4, 12.4, 13.3, 14.1, 15.3, 16.4, 17.4, 18.5, 19.4, 20.4, 24.4, 25.4, 28.2, 29.4, 30.4, 31.5, 32.4, 33.5, 35.2, 36.4, 37.4, 38.4, 39.4, 40.3, 41.4, 42.4. Действующие вещества закупаемых средств являются индивидуализирующими, отличающимися препараты друг от друга. Состав дезинфицирующих средств имеет значение только в случае необходимости их ротации, которая в соответствии с пунктом 1.9 СанПин 2.1.3.2630-10 ротация (последовательная замена дезинфектанта из одной химической группы на дезинфектант другой химической группы при необходимости). В данном случае заказчиком при установлении таких требований к закупаемым товарам ограничивается конкуренция, что ведет к ограничению доступа на рынок дезинфицирующих средств. Неуказание в техническом задании по видам закупаемого товара 2, 10, 23, 24 расхода средства не позволяет оценить эффективность использования средства (по другим видам выход из 1 л. концентрата указан). Установленные в аукционной документации характеристики товара не соответствуют действующим СанПин и СП, нормам Федеральных клинических рекомендаций по выбору химических средств дезинфекции и стерилизации для использования в медицинских организациях. В нарушение установленных стандартов заказчики требуют отсутствия веществ в поставляемых средствах, которые придают средствам необходимый дезинфицирующий эффект. Требования аукционной документации противоречат положениям СП 3.1.3263-15. В техническом задании переписаны инструкции на дезинфектанты конкретного производителя АО НПО «Новодез».

Из обращения УФСБ России по Хабаровскому краю следует, что в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий, направленных на нейтрализацию угроз безопасности Российской Федерации в сфере здравоохранения, выявлены признаки сговора при организации и проведении электронного аукциона №0122200002516007565 на поставку дезинфицирующих средств для нужд краевых медицинских учреждений на 2016 год. Представитель АО НПО «Новодез» летом 2016 года, действуя совместно с должностными лицами министерства здравоохранения Хабаровского края, организовал совместную закупку дезинфицирующих средств с целью обеспечения победы ООО «Чистая планета» в аукционе, подготовил техническое задание для формирования аукционной документации, при этом описание объекта закупки не носило объективного характера. Указанные обстоятельства не позволили принять участие в торгах поставщикам, использующим стандартные показатели при описании объекта закупки, что привело к ограничению их конкурентной способности при проведении аукциона.

По результатам рассмотрения вышеуказанных материалов, на основании пунктов

1, 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, приказом Хабаровского УФАС России от 04.04.2017 №229 возбуждено дело № 8-01/81 по признакам нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 16 Закона о защите конкуренции.

Определением от 04.07.2017 срок рассмотрения дела продлен до 04.12.2017.

Определением от 02.08.2017 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, рассмотрение дела назначено на 03.10.2017.

Определением от 05.10.2017 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, рассмотрение дела назначено на 08.11.2017.

Определением от 23.10.2017 в связи с производственной необходимостью дата рассмотрения дела изменена, рассмотрение дела назначено на 22.11.2017.

22.11.2017 на основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции комиссией Хабаровского УФАС России было принято заключение об обстоятельствах дела (исх. от 30.11.2017 №8/9459), которое было направлено лицам, участвующим в деле, в том числе ответчикам по данному делу.

По причине принятия заключения об обстоятельствах дела рассмотрение дела №8-01/81 отложено определением от 24.11.2017, дело назначено к рассмотрению на 14:00 19.12.2017.

19.12.2017 в заседании комиссии Хабаровского УФАС России от министерства здравоохранения Хабаровского края поступило заявление об отводе всем членам комиссии по делу №8-01/81, которое рассмотрено комиссией Хабаровского УФАС России путем совещания на месте, принято решение об отказе в его удовлетворении по основаниям, изложенным в определении от 22.12.2017.

19.12.2017 в заседании комиссии Хабаровского УФАС России от Комитета поступило ходатайство об уточнении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, в части, какие именно конкретные позиции аукционной документации в абзаце 2 на странице 28, абзаце 1 странице 29, абзаце 5 странице 30, абзаце 8 странице 32, абзаце 11 странице 34, абзаце 5 странице 37 комиссией антимонопольного органа считаются «защитными или блокирующими», что именно «блокировали или защищали» указанные позиции.

19.12.2017 в заседании комиссии Хабаровского УФАС России от министерства здравоохранения края поступило ходатайство об уточнении обстоятельств, в заключении об обстоятельствах дела отсутствуют указания на конкретно «блокирующие», «защитные» позиции, отсутствие четкого описания «блокирующих», «защитных» позиций исключает возможность дать пояснения по данным нарушениям. Министерство просит уточнить, какие конкретно «блокирующие», «защитные» позиции аукционной документации были нарушены и в чем заключались нарушения.

Данные ходатайства комиссией Хабаровского УФАС России также рассмотрены, позиция Хабаровского УФАС России по блокирующим (защитным) факторам изложена в настоящем решении.

От министерства здравоохранения края поступили замечания от 19.12.2017 на протокол, из которых следует, что в материалах дела до 02.11.2017 отсутствовали протоколы заседаний комиссии от 15.05.2017, 04.07.2017, 02.08.2017, не приобщены к материалам дела аудиозаписи заседаний комиссии от 04.07.2017 и 02.08.2017, протокол заседания комиссии от 22.11.2017 не соответствует нормативно установленным гарантиям.

В соответствии с пунктом 1.6 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденными приказом ФАС России от 25.05.2012 №339 (далее - Регламент), комиссия, состоящая из должностных лиц, вправе проводить стенографическую запись или аудиозапись своего заседания.

В силу пункта 1.8 Регламента комиссии, состоящая из должностных лиц, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства в том числе обязана в ходе рассмотрения дела вести протокол, который подписывается председателем комиссии, при проведении стенографической записи или аудиозаписи своего заседания сделать отметку в протоколе об использовании технических средств записи заседания комиссии.

Согласно пункту 3.96 Регламента в ходе рассмотрения дела ведется протокол, который подписывается по окончании рассматриваемого дела председателем комиссии. Комиссия вправе проводить стенографическую запись или аудиозапись своего заседания, при этом должна быть сделана отметка в протоколе об использовании технических средств записи заседания комиссии.

Согласно пункту 3.97 регламента, протокол должен быть подписан председателем комиссии не позднее даты изготовления определения об отложении, приостановлении рассмотрения дела или решения по делу в полном объеме.

Согласно пункту 3.98 Регламента, на заседании комиссии в том числе заслушиваются лица, участвующие в деле, заслушиваются и обсуждаются ходатайства, принимаются по ним решения.

Исходя из приведенных норм Регламента, поскольку отметка о ведении аудиозаписи заседания комиссии в протоколах от 04.07.2017, 02.08.2017, 22.11.2017 имеется, необходимость вносить дополнения в указанные протоколы, приобщать к материалам дела аудиозаписи заседаний комиссии антимонопольного органа отсутствует.

На заключение об обстоятельствах дела поступили возражения от Комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края (далее - Комитет), АО НПО «Новодез», КГБУЗ «ККБ №1», которые приобщены к материалам дела.

Возражения Комитета на заключение об обстоятельствах дела сводились к следующему: комиссия антимонопольного органа пришла к неверным выводам, комплексное и всестороннее исследование доказательств в их совокупности не осуществлено, материалами дела не подтверждается, что проводимые сотрудниками КГБУЗ «ККБ №1» консультации с <...> проводились именно с целью обеспечения победы какому-либо дистрибьютору АО НПО «Новодез»; по делу не установлено, какие именно условия исполнения государственного контракта

обсуждались с <...>; событие введения блокирующих температурных показателей к дезинфицирующим средствам отсутствует; не установлена причинно-следственная связь между вменяемыми нарушениями при проведении совместной закупки и последствиями в виде недопущения, устранения, ограничения конкуренции или возможностью их наступления, в числе которых создание завода; в проведенном заказчиками обосновании НМЦК нет нарушений требований законодательства о контрактной системе, следовательно, не могут присутствовать признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции. Комитет также просит исключить ссылку в заключении об обстоятельствах дела на заявление ООО «АльфаМед» как основание возбуждения дела. Аналитический отчет, составленный по итогам анализа состояния конкуренции на товарном рынке, не является надлежащим.

Изучив аргументы, изложенные в возражениях Комитета на заключение об обстоятельствах дела, комиссия Хабаровского УФАС России находит их несостоятельными, опровергающимися материалами дела. Исключить жалобу ООО «АльфаМед» как одно из оснований возбуждения настоящего дела не представляется возможным в силу того, что обществом обжалуется содержание аукционной документации, являющееся предметом проверки в рамках дела №8-01/81, жалоба общества передана в отдел контроля органов власти служебной запиской отдела контроля закупок Хабаровского УФАС России.

Из отзыва на заключение об обстоятельствах дела АО НПО «Новодез» следует, что <...> никогда не работал в обществе, никаких договорных отношений между АО НПО «Новодез» и <...> не имеется. В задачи <...> входила исключительно презентация инновационной импортозамещающей продукции АО НПО «Новодез» в рамках реализации инвестиционного проекта и Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях». В задачи <...> не входили обязанности по определению потребностей лечебно-профилактических учреждений в дезинфицирующих средствах, анализ закупаемых в крае средств, сравнение их с продукцией общества ввиду того, что данная информация имеется в открытых источниках и задолго до разработки указанного инвестиционного проекта была известна и проанализирована специалистами общества. Просьбы и поручения <...> обществом не давались. Присутствие 21.10.2016 <...> на заседании комиссии в Хабаровском УФАС России в качестве представителя КГБУЗ «ККБ №1» и оказание им консультационной помощи в составлении некоторых технических параметров к техническому заданию для аукциона АО НПО «Новодез» стали известны только из материалов указанного дела, факт действий <...> в интересах АО НПО «Новодез» не подтвержден. Общество не причастно к составлению технического задания. Температурные режимы являются существенным фактором для определения дезинфицирующих средств (сохранение их активности и физико-химических свойств). Блокирующие позиции в данном аукционе отсутствуют. КГБУЗ «ККБ №1» могло обращаться за консультацией к поставщикам или производителям товара для определения лучших технологий или характеристики закупаемого товара. Консультации <...> не привели к созданию блокирующих позиций в аукционной документации. Сговор между министерством и обществом отсутствует.

Данные доводы АО НПО «Новодез» комиссией Хабаровского УФАС России не принимаются, поскольку имеющиеся в материалах дела доказательства свидетельствуют о взаимной заинтересованности министерства, общества, организатора совместного аукциона и победителя аукциона ООО «Чистая

планета».

Ссылки представителя АО НПО «Новодез» на письма ООО «МАРС Интернейшнл», ООО «Интерсэн-плюс» от 13.12.2017, ООО «Глобалтрейд» от 12.12.2017 о нежелании участвовать в данном аукционе, проведенном в 2016 году, комиссией Хабаровского УФАС признаются не имеющими правового значения.

Из письменных возражений КГБУЗ «ККБ №1» следует, что выводы комиссии антимонопольного органа как основанные только на материалах доследственной проверки УФСБ не отвечают требованиям антимонопольного законодательства. Правомерность использования заказчиками при описании объекта закупки границ температурных диапазонов была предметом рассмотрения комиссии Хабаровского УФАС России 21.10.2017, нарушений Закона о контрактной системе не установлено, решение №477 вступило в законную силу. Письмо ФБУН НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора от 23.08.2017 подтверждает стандартную практику применения установленных заказчиком границ температурного диапазона. Представленные в материалы дела эквиваленты закупаемых дезинфицирующих средств согласно требуемых показателей и характеристик указывает на соблюдение заказчиком норм Закона о защите конкуренции и об отсутствии каких-либо действий со стороны заказчика, направленных на ограничение конкуренции. Установленные заказчиками показатели и характеристики товара, температурные показатели не являются блокирующими. Устная договоренность между АО НПО «Новодез», министерством и КГБУЗ «ККБ №1» отсутствует, так как заказчики до момента планирования закупок вправе при необходимости проводить консультации с поставщиками в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих товарных рынках, определения лучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Выбор 42 позиций не противоречит требованиям Закона о контрактной системе и Закона о защите конкуренции. Закупка 42 позиций товара является потребностью медицинских учреждений и не противоречит Закону о контрактной системе.

Данные доводы комиссией Хабаровского УФАС России также не могут быть приняты, поскольку опровергаются материалами дела.

Доводы, изложенные в возражениях на заключение об обстоятельствах дела, поддержаны представителями Комитета, АО НПО «Новодез», КГБУЗ «ККБ №1» 19.12.2017 в заседании комиссии Хабаровского УФАС России.

С целью оценки действий Министерством здравоохранения Хабаровского края, КГБУЗ «ККБ № 1», ООО «Чистая планета», АО НПО «Новодез» в лице <...> на соответствие требованиям действующего законодательства комиссией Хабаровского УФАС России были изучены:

- материалы доследственной проверки УФСБ России по Хабаровскому краю, связанные с действиями министра здравоохранения Хабаровского края, КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, ООО «Чистая планета», АО НПО «Новодез» в лице <...> при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки дезинфицирующих средств (извещение № 0122200002516007565), рассекреченные установленным законодательством Российской Федерации порядком и содержащиеся в материалах данного дела;

- документы и пояснения, представленные ответчиками по запросам Хабаровского УФАС России;

- информация, размещенная на официальном сайте в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru;

- информация, размещенная на сайте электронной торговой площадки www.roseltorg.ru (ул. Кожевническая, д.14, стр.5, г. Москва, 115114, ИНН 7707704692, ОГРН 1097746299353);

- иные документы и сведения, представленные в антимонопольный орган по исследуемому аукциону в рамках дела №8-01/81.

В рамках рассмотрения настоящего дела ответчикам надлежало представить документы (сведения), необходимые для рассмотрения дела. Все документы, предоставленные ответчиками во исполнение вышеуказанных определений, приобщены к материалам дела.

Письменные пояснения сторон сводились к следующему.

Как следует из отзыва министерства здравоохранения Хабаровского края (далее – министерство) от 04.07.2017 №06.01-04-12632, в материалах данного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие об участии министерства в устном соглашении, направленном на приобретение дезинфицирующих средств только у АО НПО «Новодез» через ООО «Чистая планета», о причастности министерства к организации открытого аукциона, проведенного Комитетом по государственному заказу Правительства Хабаровского края, о влиянии министерства на принятое по итогам аукциона решение, о передаче министерством или указании со стороны министерства технической документации ООО «Чистая планета» АО НПО «Новодез», причастности министерства к формированию требований и характеристик товара, в том числе показателям температуры хранения средств в целях установления «блокирующих показателей». В материалах дела отсутствуют доказательства, которые могут однозначно и объективно свидетельствовать о наличии устного соглашения между министерством (которое не являлось участником закупки), КГБУЗ «ККБ №1», АО НПО «Новодез» и ООО «Чистая планета». Также в своем отзыве министерство указывает на то, что соответствие ряда позиций из перечней, предлагаемых к поставке дезинфицирующих средств, характеристикам товаров только одного производителя, не является достаточным основанием для выводов об ограничении конкуренции между поставщиками, так как товар с предложенными заказчиком параметрами может быть предложен к продаже неопределенным количеством поставщиков. Действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей. При описании товара заказчик вправе указывать качественные параметры к объекту закупок, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающими количество потенциальных участников закупок, он не лишен возможности более точно и четко указывать требования к закупаемому товару, в том числе в данной ситуации и к его составу. Аукцион проводился на поставку товаров, а не на его производство (изготовление), следовательно, число потенциальных поставщиков не ограничено, а доводы о том, что конкретные показатели к продукции ограничивают конкуренцию, поскольку относятся только к одному виду производимой на территории Российской Федерации продукции не

могут вменяться в качестве нарушения антимонопольного законодательства, поскольку Закон о контрактной системе не предусматривает обязанности заказчика при определении требований к объекту закупки руководствоваться количеством участников рынка, производителей (поставщиков, исполнителей). В материалах дела отсутствуют доказательства того, что соответствующие условия включены в документацию с целью обеспечения победы в аукционе конкретному хозяйствующему субъекту или для исключения участия в торгах конкретного потенциального участника. По мнению министерства, участие консультантов при осуществлении торгов в государственной сфере не только допустимо, но и регламентировано отдельными актами. Законом о контрактной системе не запрещено привлекать технических и иных консультантов при формировании технической документации. Отсутствуют нарушения порядка проведения аукциона при осуществлении совместной закупки, которые бы свидетельствовали о совершении действий (достижении устных соглашений), направленных на ограничение конкуренции. <...>в рассматриваемых правоотношениях не может быть признан хозяйствующим субъектом в смысле, придаваемом этому понятию пунктом 5 статьи 4, статьей 16 Закона о защите конкуренции. <...>не является уполномоченным АО НПО «Новодез» лицом. Доказательства аффилированности <...>к участникам закупки в материалах дела отсутствуют. Доказательства того, что закупка была ориентирована под характеристики конкретного производителя АО НПО «Новодез», в материалах дела отсутствуют. Представленные в материалы дела материалы до следственной проверки заключения в качестве доказательств введения блокирующих показателей являются недопустимыми, так как лица, их составившие, не обладают специальными познаниями в области дезинфицирующих средств. Рассмотрение жалобы в рамках статьи 16 Закона о защите конкуренции является недопустимым преодолением решения комиссии Хабаровского УФАС России от 21.10.2016 №447. Материалы следственной проверки УФСБ России по Хабаровскому краю являются недопустимыми доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства, не могут предрешать существа решения Хабаровского УФАС России, поскольку фактически направлены на лишение юридической силы решения Хабаровского УФАС России от 21.10.2016 №447.

Данные доводы поддержаны представителями министерства в заседаниях комиссии Хабаровского УФАС России.

Комитетом 28.07.2017 представлен отзыв №06-10/743, согласно которому Законом о контрактной системе не установлен запрет обоснования цены контракта в совместной закупке коммерческими предложениями от одних и тех же поставщиков, направление запросов одним и тем же поставщикам отвечает характеру совместной закупки. От заказчиков не поступала информация о понуждении к участию в закупке. Изложенные в соглашении требования к обоснованию начальной (максимальной) цены контракта соответствуют положениям подпункта «б» пункта 6 Правил проведения совместных конкурсов и аукционов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 №1088. Заказчиками направлены запросы пяти поставщикам в соответствии с Методическими рекомендациями по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденными приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567. Направление запросов одним и тем же поставщикам не только не противоречит

требованиям Закона о контрактной системе, но и отвечает характеру закупки, предполагающему совместные и однородные действия. В противном случае цена будет разнородной и отличаться на абсолютно идентичные товары, что может привести к неэффективному использованию бюджетных средств. Заказчикам поставлена задача обоснования начальной (максимальной) цены контракта, при этом получение коммерческих предложений от разных поставщиков не позволит обосновать цену, поскольку она будет разной. В Законе о контрактной системе не установлен запрет на обоснование цены контракта в совместной закупке коммерческими предложениями от одних и тех же поставщиков. В материалах дела отсутствуют доказательства ориентированности аукционной документации под характеристики конкретного производителя АО НПО «Новодез», дезинфицирующие средства свободно обращаются на товарном рынке, конкуренция между поставщиками не ограничена, данная аукционная документация была предметом проверки Хабаровского УФАС России 21.10.2016, выводы, изложенные в решении №447, не могут быть пересмотрены в рамках дела №8-01/81. Такой показатель как «границы температурного диапазона» не является уникальным и активно используется при описании потребностей заказчиков в иных конкурентных закупках, проводимых комитетом. Заблаговременное обсуждение вопросов относительно составления, корректировки положений аукционной документации (технической части), условий исполнения государственного контракта при организации совместной закупки не противоречит положениям Закона о контрактной системе. При реализации совместной закупки необходима роль административного ресурса, в данном случае в лице министерства здравоохранения Хабаровского края в целях исключения самой возможности проявления личной заинтересованности заказчика в участии конкретного поставщика, создания всем заказчикам равных условий в организации совместной закупки, роста конкуренции и экономии бюджетных средств. Концентрация производства дезинфицирующих средств хозяйствующими субъектами на одной производственной площадке является принятой и широко распространенной практикой на территории Российской Федерации и не может рассматриваться как нарушение принципов конкуренции. На участие в совместном аукционе поданы 2 заявки, которые признаны соответствующими, конкурентность данного аукциона близка к общему уровню конкурентности совместных закупок.

Данные доводы поддержаны представителями Комитета в заседаниях комиссии Хабаровского УФАС России.

АО НПО «Новодез» также представлен отзыв от 22.06.2017 №22/06-2017-01, из которого следует, что общество не участвует в закупках, так как является производителем продукции с дальнейшей реализацией дилерам, общество не аффилировано с ООО «Сателлит», ООО «Мир без инфекций», ООО «Медицинская Дезинфекция», работает с указанными организациями по гражданско-правовым договорам поставки сырья и продукции, договорам оказания услуг. Общество принимало участие 08.08.2016 в совещании Правительства Хабаровского края под председательством Губернатора края по вопросу организации на территории Хабаровского края современного производства дезинфицирующих, моющих средств и кожных антисептиков, с целью инвестирования в экономику края своих средств, предварительно было оговорено строительство и полное финансирование обществом производственной площадки, осуществление эксплуатации построенного завода и его технического обслуживания. Обществом

представлен инвестиционный проект по строительству завода на территории Хабаровского края, совместно с администрацией Хабаровского края выбрана площадка для размещения производства. С целью презентации инвестиционного проекта АО НПО «Новодез» привлекло <...>, в его задачу входило презентация продукции АО НПО «Новодез» в рамках реализации инвестиционного проекта. На совещании в августе 2016, проведенном министром здравоохранения края с лечебными учреждениями, <...> по просьбе руководства АО НПО «Новодез» презентовал продукцию всем присутствующим на совещании. Общество указывает, что действия <...> им не координировались. Общество также ссылается на то, что аукционная документация была предметом рассмотрения комиссии Хабаровского УФАС России от 21.10.2017, принятое решение об отсутствии нарушений Закона о контрактной системе по делу №477 вступило в силу. По мнению общества, прямых и косвенных доказательств проведения переговоров и заключения соглашения между министерством, КГБУЗ «ККБ №1», АО НПО «Новодез», которые привели или могли привести к ограничению конкуренции, не имеется.

Данные доводы поддержаны представителем АО НПО «Новодез» в заседаниях комиссии Хабаровского УФАС России.

Представители ответчиков также пояснили, что в соответствии с характеристиками закупаемых товаров, изложенными заказчиками в техническом задании, мог быть поставлен товар различных производителей, при этом ими отрицался факт наличия в техническом задании «блокирующих позиций».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, (далее - Порядок проведения анализа), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.8 настоящего Порядка.

В соответствии с пунктом 10.8 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ.

По итогам проведения указанного анализа Хабаровским УФАС России был составлен аналитический отчет, приобщенный к материалам настоящего дела.

Из аналитического отчета Хабаровского УФАС России от 03.07.2017 по результатам анализа состояния конкуренции при заключении государственных контрактов на поставку дезинфицирующих средств, проведенного в соответствии с пунктом 10.8 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке,

утвержденный приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, следует, что временной интервал исследования определен с 13.09.2016 (дата размещения извещения о проведении электронного аукциона №0122200002516007565) по 31.07.2016 (срок окончания исполнения договоров поставки дезинфицирующих средств для нужд указанных лечебных учреждений). Продуктовые границы товарного рынка определены как рынок услуг по поставке дезинфицирующих, моющих средств и кожных антисептиков (согласно материалам дела – 42 наименований) для медицинских учреждений. Учитывая предмет соглашения и географию деятельности хозяйствующих субъектов, заключивших государственные контракты на поставку дезинфицирующих средств, географическими границами рынка услуг поставки дезинфектантов являются границы Российской Федерации. Анализ произведен в пределах, установленных указанным Порядком.

Руководствуясь пунктом 4 Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 №331 и приказами ФАС России от 3.07.2015 №649/15 и от 01.08.2007 №244, ФАС России передало полномочия письмом от 20.03.2017 №АЦ/17636/17 на возбуждение и рассмотрение дела о нарушении статьи 16 Закона о защите конкуренции Министерством здравоохранения Хабаровского края (г.Хабаровск), ООО «Чистая планета» (г.Звенигород Московская область) и <...> (г.Волгоград).

Комиссия Хабаровского УФАС России рассмотрела материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушала доводы и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, и установила, что ответчики заключили и реализовали антиконкурентное соглашение.

В частности, между министерством здравоохранения Хабаровского края (далее - министерство), от имени которого выступал <...>, КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева (далее – КГБУЗ «ККБ № 1»), которое являлось организатором совместной закупки, победителем аукциона ООО «Чистая планета», производителем дезинфицирующих средств АО НПО «Новодез», от имени и в интересах которого выступал <...>, была достигнута договоренность о совершении взаимосвязанных действий, способствующих недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке поставки средств дезинфекции для нужд 11 медицинских учреждений и обеспечению победы одного из дистрибьюторов представителя АО НПО «Новодез» в проведенном аукционе.

Указанный вывод подтверждается следующими обстоятельствами.

Порядок закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлен Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

Согласно части 1 статьи 25 Закона о контрактной системе, при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг такие заказчики вправе проводить совместные конкурсы или аукционы. Права, обязанности и ответственность заказчиков при проведении совместных конкурсов или аукционов определяются соглашением сторон, заключенным в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и настоящим Федеральным законом. Контракт с победителем либо победителями совместных конкурса или аукциона заключается каждым заказчиком.

Организатором совместных конкурса или аукциона выступает уполномоченный орган, уполномоченное учреждение в случае наделения их полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона либо один из заказчиков, если таким уполномоченному органу, уполномоченному учреждению либо заказчику другие заказчики передали на основании соглашения часть своих полномочий на организацию и проведение совместных конкурса или аукциона (часть 2 статьи 25).

Правила проведения совместных конкурсов и аукционов утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 №1088.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о контрактной системе принимавшие участие в совместной закупке 11 краевых государственных бюджетных учреждений здравоохранения как государственные бюджетные учреждения, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством РФ и осуществляющие закупки, являются государственными заказчиками и при размещении закупок руководствуются положениями Закона о контрактной системе.

В соответствии со статьей 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.

В статье 8 Закона о контрактной системе закреплён принцип обеспечения конкуренции, заключающийся в том, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством РФ 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.

Применение Закона о контрактной системе обязательно при условии использования средств бюджета (федерального, регионального или муниципального), которые направляются на оплату работ (услуг) для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 7 Положения о министерстве здравоохранения Хабаровского края, утвержденного постановлением Правительства Хабаровского края от 26.07.2007 №149-пр, министерство осуществляет следующие полномочия в сфере здравоохранения: устанавливает порядок организации и деятельности министерства, планирует развитие и материально-техническое обеспечение

подведомственных организаций здравоохранения (подпункт 5); организует обеспечение лекарственными препаратами, специализированными продуктами лечебного питания, медицинскими изделиями, средствами для дезинфекции, дезинсекции и дератизации при оказании медицинской помощи, проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований в медицинских организациях, подведомственных министерству (подпункт 12).

08.07.2016 в Правительстве Хабаровского края под председательством Губернатора Хабаровского края состоялось совещание по вопросу организации на территории Хабаровского края современного производства дезинфицирующих, моющих средств и кожных антисептиков. В целях реализации указанного проекта <...> поручено обеспечить организацию проведения объединенных торгов для 2-3 крупных краевых лечебно-профилактических учреждений по закупке дезинфицирующих средств и антисептиков в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (протокол поручений от 11.07.2016 № 27ПГ-20).

08.08.2016 Министерством здравоохранения Хабаровского края утверждено распоряжение № 1004-р «О проведении совместной закупки», принято решение осуществить в 2016 году в соответствии с требованиями статьи 25 Закона о контрактной системе совместную закупку дезинфицирующих, моющих средств и кожных антисептиков. Организатором на проведение совместного аукциона определено КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева.

25.08.2016 между КГБУЗ «Краевая клиническая больница №1» имени профессора С.И. Сергеева (заказчик №1, организатор) в лице главного врача <...> с КГБУЗ «Краевая клиническая больница №2» (заказчик №2) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии» (заказчик №3) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» (заказчик №4) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени В.М. Истомина (заказчик №5) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени А.К. Пиотровича (заказчик №6) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Городская клиническая больница №10» (заказчик №7) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Городская клиническая больница №11» (заказчик №8) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Перинатальный центр» (заказчик №9) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Туберкулезная больница» (заказчик №10) в лице главного врача <...>, КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница» (заказчик №11) в лице главного врача <...> заключено письменное соглашение о проведении совместного аукциона на поставку дезинфицирующих, моющих средств и кожных антисептиков (далее – соглашение).

В соответствии с пунктом 3.1. данного соглашения организатору передаются полномочия по проведению совместных закупок, в числе которых формирование сводной заявки на закупку, подготовку, согласование и утверждение технического задания, обоснования начальной (максимальной) цены контракта и иных необходимых документов в соответствии с Законом о контрактной системе (подпункт 3.1.1), разработка и размещение в единой информационной системе в сфере закупок извещения об осуществлении закупки (подпункт 3.1.3), разработка и

утверждение документации, подготовленной в соответствии с Законом о контрактной системе (подпункт 3.1.4), внесение изменений в документацию о закупках (подпункт 3.1.6). Полномочия организатора, предусмотренные пунктами 3.1.3 – 3.1.10 соглашения, осуществляет Комитет государственного заказа Правительства Хабаровского края (подпункт 3.2).

Согласно пункту 4.1 соглашения, стороны формируют заявки на закупку в региональной информационной системе Хабаровского края в сфере закупок на основании планов закупок и планов – графиков и осуществляют подачу заявок на закупку организатору не позднее 14 рабочих дней со дня заключения соглашения.

Организатор в соответствии с пунктом 4.2 соглашения формирует сводную заявку на закупку, утверждает техническое задание, определяет и обосновывает начальную (максимальную) цену контракта, в том числе начальную (максимальную) цену каждой позиции заявки на закупку, если в заявку включено несколько видов товаров, работ, услуг, формирует иные необходимые документы в соответствии с Законом о контрактной системе.

В пункте 2 приложения №1 к указанному соглашению указана информация об объекте закупки – поставка дезинфицирующих средств. Начальная (максимальная) цена контракта для каждого из заказчиков указана в размере 509 217,57 руб. (пункт 7 приложения №1).

Приложение №2 к соглашению содержит техническое задание, в соответствии с которым к поставке требуется дезинфицирующие средства 42 видов.

В период с 09.08.2016 по 25.08.2016 поименованные медицинские учреждения подготовили обоснования начальной (максимальной) цены контракта поставки дезинфицирующих средств для собственных нужд в Комитет государственного заказа Правительства Хабаровского края (информационное письмо об обосновании начальной (максимальной) цены контракта).

Ранее в целях обоснования начальной (максимальной) цены контракта и получения ценовой информации заказчиками направлены запросы о предоставлении ценовой информации пяти поставщикам (ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Юнидез», ООО «ДЭЗЭКСПЕРТ», ООО «Чистая планета»). Лечебным учреждениям получены ответы с коммерческими предложениями от трех поставщиков (ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Чистая планета»), на основании которых осуществлен расчет начальной (максимальной) цены контракта.

Документы, на основании которых произведен расчет начальной (максимальной) цены контракта:

- КГБУЗ «ККБ № 1»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) от 23.08.2016 № 139, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 105, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 211;

- КГБУЗ «ККБ № 2»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 №138, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 106, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 208;

- КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии»: предложение ООО «Сфера» (506

519,90 руб.) 24.08.2016 № 143, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 24.08.2016 № 112, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 24.08.2016 № 217;

- КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 № 137, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 107, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 212;

- КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени В.М. Истомина: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 № 135, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 109, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 214;

- КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени А.К. Пиотровича: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 № 140, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 104, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 210;

- КГБУЗ «Городская клиническая больница № 10»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 № 136, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 108, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 213;

- КГБУЗ «Городская клиническая больница № 11»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 № 134, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 103, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 209;

- КГБУЗ «Перинатальный центр»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 24.08.2016 № 144, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 24.08.2016 № 113, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 24.08.2016 № 218;

- КГБУЗ «Туберкулезная больница»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 24.08.2016 № 142, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 24.08.2016 № 111, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 24.08.2016 № 216;

- КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 24.08.2016 № 141, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 24.08.2016 № 110, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 24.08.2016 № 215;

- КГБУЗ «Городская клиническая больница № 10»: предложение ООО «Сфера» (506 519,90 руб.) 23.08.2016 № 136, предложение ООО «Мир без инфекций» (506 072,00 руб.) от 23.08.2016 № 108, предложение ООО «Чистая планета» (515 061,40 руб.) от 23.08.2016 № 213.

08.09.2016 КГБУЗ «ККБ № 1» направило в Комитет сводную заявку на проведение совместного аукциона.

30.09.2016 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru и на

сайте электронной торговой площадки <http://roseltorg.ru> размещено извещение №0122200002516007565 о проведении электронного аукциона на право заключения договора поставки дезинфицирующих средств для нужд КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, КГБУЗ «ККБ № 2», КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями», КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени В.М. Истомина, КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени А.К. Пиотровича, КГБУЗ «Городская клиническая больница № 10», КГБУЗ «Городская клиническая больница № 11», КГБУЗ «Перинатальный центр», КГБУЗ «Туберкулезная больница», КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница», КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии» (извещение № 0122200002516007565), аукционная документация. Срок подачи заявок – с 30.09.2016 до 17.10.2016. Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 20.10.2016. Дата проведения аукциона в электронной форме - 24.10.2016. Начальная (максимальная) цена контракта - 509 217,57 рублей для каждого заказчика, общая начальная (максимальная) цена контракта 5 601 393,27 руб.

В разделе III «техническая часть» аукционной документации указаны функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики закупаемого товара, показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров установленным требованиям, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться, которые указаны также в приложении №2 к соглашению, в частности, указано:

- дезинфицирующее средство вида 1, с формой выпуска в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – энзимный комплекс, предназначен для предстерилизационной очистки изделий медицинского назначения растворами средства ручным способом и в ультразвуковых установках, температура рабочего раствора в диапазоне не выше 18 не ниже 22 градусов по Цельсию, температура хранения средства в диапазоне – не выше -5 не ниже 25;

- дезинфицирующее средство вида 2 в виде жидкого концентрата, состав 2 компонента (реагента), температура хранения средства в диапазоне не выше 0 не ниже 25 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 3 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, глутаровый альдегид, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 4 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 5 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 6 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, алкиламин,

- дезинфицирующее средство вида 7 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, алкиламин, гуанидин, изопропиловый спирт, температура хранения средства в диапазоне не выше – 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 8 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ N, N-бис (3-аминопропил) доджециламина, температура хранения средства в диапазоне не выше +5, не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 9 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – не менее 2, один из которых ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 10 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 11 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, алкиламин, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 12 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, производные гуанидина, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 13 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС и глутаровый альдегид, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 14 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС, алкиламины, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40, не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 15 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС, производные гуанидина и алкиламина, температура хранения средства в диапазоне не выше - 20 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 16 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС и гуанидин, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 17 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС и глутаровый альдегид, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 18 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС и алкиламина, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 19 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 20 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС, алкиламин, гуанидин, спирт, ферментный комплекс. температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 21 в виде таблеток, содержание действующих веществ – производная изоциануровой кислоты не менее 55%, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 22 в виде таблеток, содержание действующих веществ – производная изоциануровой кислоты не менее 55%, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 23 в виде гранул, содержание активного хлора не менее 44%, не более 60%,
- дезинфицирующее средство вида 24 в виде таблеток, содержание действующих веществ – полигексаметиленгуанидин гидрохлорид, температура хранения средства в диапазоне не выше - 30 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 25 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ – комплекс ЧАС и поверхностно-активное вещество, содержание ЧАС не менее 15%, температура хранения средства в диапазоне не выше - 40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 26 в виде порошка, содержание действующих веществ – комплекс поверхностноактивных веществ, перкарбонат натрия,
- дезинфицирующее средство вида 27 в виде готового к применению раствора (жидкое мыло), содержание действующих веществ – антимикробный компонент, ПАВ, температура хранения средства в диапазоне не выше 0 не ниже +30 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 28 в виде готового к применению раствора (жидкое мыло), средство не содержит в своем составе хлора, гексидиов, тетранил-у, триклозана, щелочей, кислот, гуанидинов и спиртов,
- дезинфицирующее средство вида 29 в виде готового к применению раствора (кожный антисептик), содержание действующих веществ – ЧАС и изопропиловый спирт, температура хранения средства в диапазоне не выше -40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 30 в виде готового к применению раствора (кожный антисептик), содержание действующих веществ – 2-феноксиэтанол, ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше -40 не ниже +35 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 31 в виде готового к применению раствора (кожный антисептик), содержание действующих веществ – 2-феноксиэтанол, изопропиловый спирт, экстракт лечебных трав, температура хранения средства в диапазоне не выше -40 не ниже +30 градусов по Цельсию,
- дезинфицирующее средство вида 32 в виде готового к применению раствора

(кожный антисептик), содержание действующих веществ – изопропиловый спирт, краситель, температура хранения средства в диапазоне не выше +5 не ниже +30 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 33 в виде готового к применению раствора (кожный антисептик), содержание действующих веществ –изопропиловый спирт, 2-феноксиэтанол, ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше -40 не ниже +30 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 34 в виде готового к применению раствора, содержание действующих веществ –изопропиловый спирт, ЧАС, температура хранения средства в диапазоне не выше -5 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 35 в виде салфеток, содержание действующих веществ в пропиточном материале–дезинфицирующее средство, не содержащее спиртов, третичных аминов, производных гуанидинов, триклозана, температура хранения средства в диапазоне не выше -5 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 36 в виде салфеток, содержание действующих веществ в пропиточном материале– изопропиловый спирт, температура хранения средства в диапазоне не выше -20, не ниже +30 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 37 в виде салфеток, содержание действующих веществ в пропиточном материале– ЧАС, изопропиловый спирт, температура хранения средства в диапазоне не выше -20 не ниже +30 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 38 в виде салфеток, содержание действующих веществ в пропиточном материале– ЧАС, изопропиловый спирт, температура хранения средства в диапазоне не выше -10 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 39 в виде готового к применению раствора, содержание действующих веществ – ЧАС, изопропиловый спирт, температура хранения средства в диапазоне не выше -40 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 40 в виде готового к применению раствора, содержание действующих веществ – ЧАС, производные гуанидина, температура хранения средства в диапазоне не выше +5 не ниже +35 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 41 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ –2-феноксиэтанол, температура хранения средства в диапазоне не выше 0 не ниже +40 градусов по Цельсию,

- дезинфицирующее средство вида 42 в виде жидкого концентрата, содержание действующих веществ –антимикробный компонент, температура хранения средства в диапазоне не выше 0 не ниже +40 градусов по Цельсию.

В силу положений статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под взаимозаменяемыми товарами понимаются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что

приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

Согласно статье 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.

В соответствии с частью 1 статьи 12 Закона о контрактной системе государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предписывает заказчику при формировании закупочной документации соблюдать требование об объективном характере при описании объекта закупки.

В этой связи, описание объекта закупки, включая техническую часть аукционной документации, должно в первую очередь соответствовать объективным, действительным потребностям заказчика в товаре, подлежащем закупке.

Наряду с этим, согласно пояснениям организатора аукциона КГБУЗ «ККБ 1» на комиссиях, ряд позиций технического задания аукционной документации, в части взаимозаменяемости и наличия на определенном товарном рынке соответствующей установленным характеристикам продукции, обосновывается абсолютно аналогичными дезинфицирующими средствами, поименованными закупочной документацией.

Так, в качестве взаимозаменяемого товара по виду № 11 заказчиками (организатором аукциона) приводится товар по виду позиций, поименованный из списка, указанной продукции из 42 позиций. Аналогичная ситуация иллюстрирована по видам №№12, 13, 18, 21, 22, 29, 30, 33, 39, 41, 41 взаимозаменяемость характеризуется товарами из того же списка производителей продукции, которые заявлялись в спорном аукционе.

Указанные факты однозначно свидетельствуют о наличии в техническом задании аукционной документации дублирующих друг друга позиций, что противоречит потребностям заказчика и указывает на формирование закупочной документации с целью привлечения к участию в аукционе хозяйствующего субъекта (дистрибьютора), способного осуществить поставку дезинфицирующих средств в совокупности удовлетворяющих всем фигурирующим в деле производителям одновременно (АО НПО «Новодез», ООО «Мир без инфекций», ООО «Сателлит», ООО «Медицинская дезинфекция», ООО «ХЭППИ ДЭЙ»).

В противном случае, при отсутствии любой отдельной позиции у потенциального контрагента по контракту, хозяйствующий субъект лишен возможности удовлетворить сформированную в документации потребность заказчика.

В силу изложенных обстоятельств, закупочной документацией сформирован некий «барьер» потенциальным поставщикам в виде обязательных договорных отношений со всеми пятью производителями дезинфицирующих средств, с целью поставки в совокупности всех 42 позиций.

Кроме того, при изучении требуемых к поставке товаров, указанных в техническом задании аукционной документации, в качестве взаимозаменяемых могут быть признаны товары по позициям №6 и 11 (комплекс ЧАС и алкиламин), 7 и 14 и 18 (в указанных средствах в той или иной комбинации должны содержаться комплекс ЧАС, алкиламин, гуанидин, изопропиловый спирт), 4 и 10 и 5 и 19 (ЧАС), 12 и 16 и 40 (комплекс ЧАС и производные гуанидина), 37 и 39 (ЧАС и изопропиловый спирт не менее 60%), 29 и 34 (изопропиловый спирт не менее 60% и ЧАС).

Таким образом, 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, в связи с чем в действиях Министерства, КГБУЗ «ККБ № 1», ООО «Чистая планета», АО НПО «Новодез» содержатся признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

АО НПО «Новодез» является производителем профессиональных дезинфицирующих, моющих и чистящих химических средств для лечебно-профилактических и детских учреждений, коммунальных объектов, учреждений социального обеспечения, общественного питания, предприятий различных отраслей пищевой и других видов промышленности, сельского хозяйства, сферы услуг и быта.

У АО НПО «Новодез» имеются собственные производственные мощности (завод и оборудование), обеспечивающие возможность производства выпускаемой продукции, которые располагаются по адресу: здание конторы, территория АТП, д. Жилино, Ногинского района Московской области.

ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Юнидез», ООО «ДЭЗЭКСПЕРТ», ООО «Чистая планета» являются официальными представителями (дистрибьюторы) АО НПО «Новодез».

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.04.1996 №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» дилерской деятельностью признается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и (или) продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и (или) продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам. Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий дилерскую деятельность, именуется дилером. Дилером может быть только юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, а также государственная корпорация, если для такой корпорации возможность осуществления дилерской деятельности установлена федеральным законом, на основании которого она создана. Кроме цены, дилер имеет право объявить иные существенные условия договора купли-продажи ценных бумаг: минимальное и максимальное количество покупаемых и (или) продаваемых ценных бумаг, а также срок, в течение которого действуют объявленные цены. При отсутствии в объявлении указания на иные существенные условия дилер обязан

заклучить на существенных условиях, предложенных его клиентом. В случае уклонения дилера от заключения договора, к нему может быть предъявлен иск о принудительном заключении такого договора и (или) о возмещении причиненных клиенту убытков.

Дистрибьютор (от англ. distribution – распределение) – фирма, предприниматель, осуществляющие оптовую закупку и сбыт товаров определенного вида на региональных рынках. Обычно дистрибьюторы обладают преимущественным правом и возможностями приобретать и продавать оборудование, технические новинки, программное компьютерное обеспечение. Фирма может иметь собственного дистрибьютора по продаже своих товаров за рубежом, где он является на основе заключенного договора ее единственным представителем (генеральный дистрибьютор). Дистрибьютор оказывает посреднические, маркетинговые услуги продавцам и покупателям, а также услуги по монтажу и наладке оборудования, обучению пользования им. Такие услуги называют дистрибьюторскими. (Современный экономический словарь. 6-е изд., перераб. и доп.-М., Инфра-М, 2011., Б.А. Райзберг, Л.Ш. Лозовский, Е.Б. Стародубцева).

В состав совета директоров ОАО НПО «Новодез» входят <...>, <...>, последний является председателем совета директоров общества. <...> также является учредителем ООО «Чистая планета» (победитель аукциона), ООО «Юнидез» (заказчиком в его адрес направлялся запрос о ценовом предложении).

В соответствии с данными реестра дезинфицирующих средств, зарегистрированных на территории Российской Федерации, установлено, что:

- АО НПО «Новодез» (территория АТП, здание конторы, деревня Жилино Ногинского района Московской области, 142402) является производителем следующих дезинфицирующих средств: «Эндезим-Автомат», «Дуэт-НД», «Неоклин-Экстра», «Новодез Форте», «Септодез-Форте», «Пандезин», «Эволайн 4Д», «Экодез», «Эндезим-Актив», «Хлор-Актив», «Хлоросан», «Эком-50М», «Бонасепт», «Бонадерм», «Бонадерм-АФ», «Бонадерм-гель Актив», «Бонадерм-ОКР», «Бонадерм-Ультра», «Бонацид», «Бонадерм-АФ салфетка», «Бонадерм-ИП салфетка», «Бонадерм-салфетка», «Бонацид-салфетка», «Эволайн антиплесень», «Эволайн-М для мытья посуды», «Эволайн-М Универсал»;

- ООО «Мир без инфекций» (пр-т Димитрова, д. 16, г. Димитровград Ульяновской области, 433152) является производителем следующих дезинфицирующих средств: «МБИ-3», «МБИ-4», «МБИ-5»;

- ООО «Сателлит» (ул. Декабристов, д. 3, стр.1, г. Ногинск Московской области, 142400) (адрес производства: территория АТП, деревня Жилино Ногинского района Московской области, 142402) является производителем следующих дезинфицирующих средств: «САТ-18», «САТ-19», «Септодез-Форте», «Септолит», «Септолит-Софт», «Септолит-Тетра», «Септолит-ТХЦ», «Клинактив для дезинфекции и стирки белья», «САТ экспресс»;

- ООО «Медицинская дезинфекция» (пер.Леснорядский, д. 10, стр. 2, г. Москва, 107140) является производителем дезинфицирующего средства «МДГР», «МД-1»;

- ООО «ХЭППИ ДЭЙ» (пер. Леснорядский, д. 10, стр. 2, г. Москва, 107140) (адрес производства: территория АТП, деревня Жилино Ногинского района Московская

области, 142402) является производителем дезинфицирующего средства - «СТГ-Премимум».

Вышеуказанная информация свидетельствует о том, что, несмотря на разные наименования хозяйствующих субъектов, свою деятельность по производству дезинфицирующих средств они осуществляют по одному адресу: территория АТП, деревня Жилино Ногинского района Московская область, 142402.

При таком положении, в техническом задании аукционной документации указаны в преимущественном количестве дезинфицирующие средства, производителем которых является АО НПО «Новодез» (адрес производства: территория АТП, деревня Жилино, Ногинского района Московская область, 142402).

Вместе с тем, все дезинфицирующие средства, входящие в состав технического задания, из 42 позиций изготавливаются вышеперечисленными производителями.

Кроме того, сформулированные в аукционной документации закупаемых дезинфицирующих средств требования о необходимости соблюдения температуры рабочего раствора в установленном диапазоне с указанием «не выше», «не ниже» направлены на ограничение количества участников закупки, поскольку в указанные границы дезинфицирующие средства ряда иных производителей в требуемых 42 позициях не подпадают (например, Сайдезим «Джонсон и Джонсон», Форизим ООО НПК «Альфа», Хелизим фирмы «Б.Браун Медикал А.Г.», Энзимосепт ООО «Полисепт», указанные КГБУЗ «ККБ №1» в сводной таблице аналогов дезинфицирующих средств).

Например, температура рабочего раствора дезинфицирующего средства вида 1, указанная в диапазоне не выше 18 не ниже 22 градусов по Цельсию, не может быть признана обоснованной, поскольку сужает круг дезинфицирующих средств, выпускаемых иными производителями, соответствующих данному требованию, следовательно, препятствует подаче заявки на участие в закупке.

На участие в открытом аукционе в электронной форме №0122200002516007565 на поставку дезинфицирующих средств для нужд 11 краевых медицинских учреждений на 2016 год поданы две заявки: ООО «Чистая планета» (цена предложения 5 488 890,00 руб.), ООО «Мир без инфекций» (цена предложения 5 516 993,03 руб.) (протокол от 20.10.2016).

Победителем аукциона признано ООО «Чистая планета» (протокол от 27.10.2016).

По результатам проведенной закупки каждым из заказчиков с победителем аукциона ООО «Чистая планета» заключен государственный контракт.

При этом каждое из лечебных учреждений закупало все 42 вида продукции в одинаковом количестве и на одну и ту же сумму.

В ходе рассмотрения аукционных заявок, представленных в материалы дела, Хабаровским УФАС России установлено, что у победителя аукциона ООО «Чистая планета» в заявке указаны следующие виды дезинфицирующих средств: вид 1 – «Эндезим-Автомат», вид 2 – «Дуэт-НД», вид 3 – «МБИ-3», вид 4 – «МБИ-4», вид 5 – «МБИ-5», вид 6 – «МБИ-Премимум», вид 7 – «МД-1», вид 8 – «Неоклин-Экстра», вид 9 – «Новодез Форте», вид 10 – «Пандезин», вид 11 – «САТ-18», вид 12 – «САТ-19», вид 13 – «Септодез-Форте», вид 14 – «Септолит», вид 15 – «Септолит-Софт», вид 16 –

«Септолит-Тетра», вид 17 – «Септолит-Форте», вид 18 - «Эволайн 4Д», вид 19 – «Экодез», вид 20 – «Эндезим-Актив», вид 21 – «Септолит-ТХЦ», вид 22 – «Хлор-Актив», вид 23 – «Хлоросан», вид 24 – «СТГ-Премиум», вид 25 – «Эком-50М», вид 26 – «Клинактив для дезинфекции и стирки белья», вид 27 – «Бонасепт», вид 28 – «МДГР», вид 29 – «Бонадерм», вид 30 – «Бонадерм-АФ», вид 31 – «Бонадерм-гель Актив», вид 32 – «Бонадерм-ОКР», вид 33 – «Бонадерм-Ультра», вид 34 - «Бонацид», вид 35 – «Бонадерм-АФ салфетка», вид 36 – «Бонадерм-ИП салфетка», вид 37 - «Бонадерм-салфетка», вид 38 - «Бонацид-салфетка», вид 39 – «САТ экспресс», вид 40 – «Эволайн антиплесень», вид 41 – «Эволайн-М для мытья посуды», вид 42 – «Эволайн-М Универсал».

В заявке второго участника аукциона ООО «Мир без инфекций» указаны следующие виды дезинфицирующих средств: вид 1 – «Эндезим-Автомат», вид 2 – «Дуэт-НД», вид 3 – «МБИ-3», вид 4 - «МБИ-4», вид 5 - «МБИ-5», вид 6 - «МБИ-Премиум», вид 7 - «МД-1», вид 8 - «Неоклин-Экстра», вид 9 – «Новодез Форте», вид 10 – «Пандезин», вид 11 – «САТ-18», вид 12 – «САТ-19» , вид 13 – «Септодез-Форте», вид 14 – «Септолит», вид 15 – «Септолит-Софт», вид 16 – «Септолит-Тетра», вид 17 – «Септолит-Форте», вид 18 - «Эволайн 4Д», вид 19 – «Экодез», вид 20 – «Эндезим-Актив», вид 21 – «Септолит-ТХЦ», вид 22 – «Хлор-Актив», вид 23 – «Хлоросан», вид 24 – «СТГ-Премиум», вид 25 – «Эком-50М», вид 26 – «Клинактив для дезинфекции и стирки белья», вид 27 – «Бонасепт», вид 28 – «МДГР», вид 29 – «Бонадерм», вид 30 – «Бонадерм-АФ», вид 31 – «Бонадерм-гель Актив», вид 32 – «Бонадерм-ОКР», вид 33 – «Бонадерм-Ультра», вид 34 - «Бонацид», вид 35 – «Бонадерм-АФ салфетка», вид 36 – «Бонадерм-ИП салфетка», вид 37 - «Бонадерм-салфетка», вид 38 - «Бонацид-салфетка», вид 39 – «САТ экспресс», вид 40 – «Эволайн антиплесень», вид 41 – «Эволайн-М для мытья посуды», вид 42 – «Эволайн-М Универсал».

Таким образом, заявки ООО «Мир без инфекций», ООО «Чистая планета» идентичны по всем признакам (наименование предлагаемых дезинфицирующих средств, свойства, количество).

Согласно информации, представленной УФСБ России по Хабаровскому краю, в ходе доследственной проверки установлено, что представитель АО НПО «Новодез» <...> в августе 2016 года, находясь в г. Хабаровске, действуя совместно с должностными лицами министерства здравоохранения Хабаровского края, КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, координировал вышеуказанный аукцион дезинфицирующих средств для нужд 11 лечебных учреждений министерства здравоохранения Хабаровского края (КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, КГБУЗ «ККБ № 2», КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями», КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени В.М. Истомина, КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени А.К. Пиотровича, КГБУЗ «Городская клиническая больница № 10», КГБУЗ «Городская клиническая больница № 11», КГБУЗ «Перинатальный центр», КГБУЗ «Туберкулезная больница», КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница», КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии») с целью победы официального представителя АО НПО «Новодез» коммерческой организации ООО «Чистая планета».

В августе 2016 года <...> заблаговременно обсудил вопросы составления, корректировки положений аукционной документации (технической части), а также условий исполнения государственного контракта с КГБУЗ «ККБ № 1», которое было

определено организатором совместного аукциона.

Объяснениями министра международного и межрегионального сотрудничества Хабаровского края <...>, запрототолированными в Управлении ФСБ России по Хабаровскому краю 09.02.2017, подтверждается, что <...> фактически является представителем АО НПО «Новодез», в задачи <...> входила обязанность определения потребности медицинских учреждений края в дезинфицирующих и моющих средствах, именно <...> должен был проанализировать, какие средства закупаются и используются медицинскими учреждениями края в своей повседневной деятельности, и сравнить с показателями и характеристиками средств, производимыми ОАО НПО «Новодез», определить, какие дезинфицирующие средства, производимые представляемым им ОАО НПО «Новодез», требуются для медицинских учреждений на территории края, которые могут быть запланированы к производству при строительстве завода на территории Хабаровского края, то есть для определения круга потребностей и рынка сбыта на территории края.

Согласно объяснениям <...>, являющегося главным врачом КГБУЗ «ККБ № 1», в августе 2016 года (не позднее 25.08.2016) в Министерстве здравоохранения Хабаровского края состоялось совещание с участием представителей всех 11 медицинских учреждений, задействованных в проведении совместного аукциона. На данном совещании присутствовал <...>, который сообщил, что он является представителем АО НПО «Новодез». В ходе проведения совещания <...> пояснил, что необходимость закупки 42 видов дезинфицирующих средств связана с тем, что на меньшее количество торги не состоятся, завод строить нецелесообразно. <...> руководителям всех 11 медицинских учреждений дано указание ознакомиться с перечнем из 42 позиций дезинфицирующих средств, производимых ОАО НПО «Новодез», которые предлагает <...>, на его основании сформировать заявки из 42 позиций дезинфицирующих средств и направить их в ККБ №1 как организатору проведения совместного аукциона. 08.09.2016 КГБУЗ «ККБ № 1» направило в комитет государственного заказа сводную заявку (аукционную документацию) на проведение совместного аукциона. <...> помогал готовить техническую документацию для проведения совместных торгов, посредством электронной почты <...> направлял в отдел закупок КГБУЗ «ККБ №1» переделанные варианты технического задания аукционной документации, скорректировал техническое задание для всех 11 лечебных учреждений, направил список из 5 организаций, в числе которых ООО «Чистая Планета», реализующих дезинфицирующие средства, которые будут участвовать в предстоящем аукционе и которым необходимо разослать коммерческое предложение для формирования цены. Заявка на проведение аукциона в сентябре направлялась в Комитет, после чего переделывалась несколько раз отделом закупок ККБ №1 с участием <...> с учетом замечаний Комитета. 30.09.2016 заявка наконец была одобрена Комитетом, после чего было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на поставку указанных средств. Победителем признано ООО «Чистая планета», с которым КГБУЗ «ККБ №1» заключен государственный контракт на сумму 498 990 руб. С остальными 10 лечебными учреждениями края также заключены контракты. Закупка осуществлена за счет средств Фонда обязательного медицинского страхования. Данные объяснения <...> получены и оформлены в Управлении ФСБ России по Хабаровскому краю протоколом от 26.01.2017, имеющимся в материалах дела №8-01/81.

В интересах обеспечения победы ООО «Чистая планета» в открытом электронном аукционе на поставку дезинфицирующих средств, в августе 2016 года <...> осуществил копирование с имеющегося у него носителя информации на рабочий компьютер отдела закупок КГБУЗ «ККБ № 1» списка из пяти организаций (ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Юнидез», ООО «ДЕЗЭКСПЕРТ», ООО «Чистая планета»), которым, в свою очередь, 11 вышеуказанных учреждений здравоохранения должны были направить запросы-предложения. При этом на основании полученных ответов вышеуказанные учреждения здравоохранения должны были определить начальную (максимальную) цену контракта. Вышеназванный список из пяти коммерческих организаций <...> также направил посредством электронной почты с используемого им электронного адреса «<...>, на электронный адрес КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева «resurskkbl@mail.ru» (выписки из справок меморандумов по результатам ОРМ «прослушивание телефонных переговоров» от 09.09.2016, 14.09.2016, 10.10.2016, 14.10.2016, 19.10.2016, (объяснение <...> КГБУЗ «ККБ № 1», объяснение КГБУЗ «ККБ № 1», КГБУЗ «ККБ №1»).

В августе 2016 года <...> подготовил техническое задание, являющееся приложением к заключенному 25.08.2016 между медицинскими учреждениями соглашению о проведении совместных торгов, которое состояло из 42 позиций дезинфицирующих средств, после чего посредством электронной почты с используемого им электронного адреса <...> направил данное техническое задание на электронный адрес КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева «resurskkbl@mail.ru», что также подтверждается представленными Управлением ФСБ России по Хабаровскому краю документами.

Согласно объяснениям <...> КГБУЗ «ККБ №1», в августе 2016 года (не позднее 13.08.2016) в КГБУЗ «ККБ №1» состоялось совещание, на котором присутствовали представители всех медицинских учреждений, задействованных в проведении совместного аукциона. На данном совещании главный врач КГБУЗ «ККБ №1» <...> представил неизвестного ей ранее <...>, последний сообщил, что он является представителем АО НПО «Новодез», представил визитку, в которой указано, что он является представителем АО НПО «Новодез» по Югу России, и специализируется на поставке дезинфицирующих средств. <...> сообщил, что каждое медицинское учреждение должно заказать 42 позиции дезинфицирующих средств, объявил всем адрес своей электронной почты <...> для дальнейшей переписки с ним в целях согласования аукционной документации. После чего скопировал представителем каждого медицинского учреждения на электронные носители перечень из 42 видов дезинфицирующих средств, производимых АО НПО «Новодез». Также <...> пояснила, что дезинфицирующие средства, предлагаемые <...>, в несколько раз дороже тех, которые закупались ранее.

Согласно объяснениям <...>, начальника отдела закупок по товарам, работам и услугам КГБУЗ «ККБ № 1», техническую часть аукционной документации осуществлял представитель АО НПО «Новодез» <...> посредством электронной переписки.

Согласно данным ОПФР по Волгоградской области (27.01.2017 № ОБ-1226/10) в региональной базе данных на застрахованное лицо <...>, года рождения, имеются сведения, составляющие пенсионные права. Сведения для включения в индивидуальный лицевой счет предоставлены страхователем ООО «Сфера»

(является официальными представителем (дистрибьютором) АО НПО «Новодез», заказчиком в его адрес направлялся запрос о ценовом предложении) начислены взносы на страховую часть в период 01.10.2012-31.12.2012, 03.09.2012-30.09.2012, 01.10.2012-31.12.2012, 01.01.2013-31.03.2013, 01.04.2013-30.06.2013, 01.07.2013-30.09.2013, 01.10.2013-31.12.2013, 01.01.2014-31.03.2014, 01.04.2014-30.06.2014, 01.07.2014-30.09.2014, 01.10.2014-31.12.2014, 01.01.2015-31.03.2015, 01.04.2015-30.06.2015, 01.07.2015-30.09.2015, 01.10.2015-31.12.2015, 01.01.2016-31.03.2016, 01.04.2016-30.06.2016, 01.07.2016-30.09.2016, то есть за период организации и проведения аукциона.

Следовательно, материалами дела подтверждается, что <...>действовал в интересах АО НПО «Новодез» как его представитель.

В данной связи довод о том, что АО НПО «Новодез» не причастно к организации данного совместного аукциона, к подготовке технического задания в целях победы в аукционе организации, которая является его официальным дистрибьютором, что общество не является ответчиком по делу, опровергается материалами дела.

Таким образом, доводы министерства о том, что <...>не является уполномоченным АО НПО «Новодез» лицом, об отсутствии в материалах дела доказательств аффилированности <...>к участникам закупки, не нашли своего подтверждения.

В рамках данного дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>не признавался хозяйствующим субъектом в смысле, придаваемом этому понятию пунктом 5 статьи 4, статьей 16 Закона о защите конкуренции, поскольку <...>действовал в интересах АО НПО «Новодез», то есть являлся его представителем, таким хозяйствующим субъектом - участником соглашения является АО НПО «Новодез».

Как следует из пункта 7 Положения о министерстве здравоохранения Хабаровского края, утвержденного постановлением Правительства Хабаровского края от 26.07.2007 №149-пр, министерство осуществляет следующие полномочия в сфере здравоохранения: устанавливает порядок организации и деятельности министерства, планирует развитие и материально-техническое обеспечение подведомственных организаций здравоохранения (подпункт 5); организует обеспечение лекарственными препаратами, специализированными продуктами лечебного питания, медицинскими изделиями, средствами для дезинфекции, дезинсекции и дератизации при оказании медицинской помощи, проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований в медицинских организациях, подведомственных министерству (подпункт 12).

Исходя из установленных обстоятельств, доводы министерства о его неучастии в устном соглашении, направленном на приобретение дезинфицирующих средств только у АО НПО «Новодез» через ООО «Чистая планета», опровергаются материалами дела.

Письмом от 10.03.2017 №10/03-2017-03/02 АО НПО «Новодез» подтверждает, что его официальными представителями (дистрибьюторами) являются ООО «Дезэксперт», ООО «Мир без инфекций», ООО «Сфера», ООО «Юнидез», ООО «Чистая планета», <...>, <...>являются членами Совета директоров АО НПО «Новодез», при этом <...>является председателем Совета директоров АО НПО «Новодез».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 09.02.2017 №1, учредителем (участником) ООО «Чистая планета» является <...>с долей уставного капитала в размере 100%.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 02.02.2017 №77002017012358, учредителями (участниками) ООО «Юнидез» является <...>с долей уставного капитала в размере 75%, <...>с долей уставного капитала в размере 25%.

Следовательно, ООО «Чистая планета», ООО «Юнидез» являются группой лиц в силу пункта 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, которые, в свою очередь, составляют группу лиц с АО НПО «Новодез» в силу пункта 3 части 1 статьи 9 названного закона.

<...>как член Совета директоров АО НПО «Новодез» в соответствии со статьей 65 Федерального закона 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах» компетентен решать вопросы общего руководства деятельностью общества, как учредитель ООО «Чистая планета», ООО «Юнидез» вправе давать указанным обществам обязательные для исполнения указания.

Данные обстоятельства в совокупности свидетельствуют о взаимосвязи действий АО НПО «Новодез» и указанных обществ при проведении данного аукциона.

Как следует из выписки из ЕГРЮЛ от 10.02.2017 №50312017012409, учредителем и генеральным директором ООО «Сфера» (ИНН 5031089336) является <...>.

Как следует из выписки из ЕГРЮЛ от 24.03.2017, учредителем со 100% уставного капитала и генеральным директором ООО «Мир без инфекций» является <...>.

В результате анализа заявок, поданных участниками аукциона № 0122200002516007565, установлена идентичность их свойств:

- <...>является автором файлов «часть_1.1.1», «часть_1.1.2», являющихся приложением к первой части заявки ООО «Мир без инфекций» и содержащие копии свидетельств о регистрации и деклараций о соответствии дезинфицирующих средств, файлов «часть_2.1.1», «часть_2.1.2», «часть_2.1.3» являющихся приложением ко второй части заявки ООО «Мир без инфекций» и содержащий копии свидетельств о регистрации и деклараций о соответствии дезинфицирующих средств; файла «часть_2.3_О_малом_и_среднем_предпринимательстве», являющийся приложением ко второй части заявки ООО «Мир без инфекций»; файлов «регистрационные документы_1», «Регистрационные документы_2», являющихся приложением к первой части заявки ООО «Чистая планета» и содержащий копии свидетельств о регистрации и деклараций о соответствии дезинфицирующих средств; файлов «Регистрационные документы_к_части_2.1», «Регистрационные документы_к_части_2.2», являющихся приложением ко второй части заявки ООО «Чистая планета» и содержащих копии свидетельств о регистрации и деклараций о соответствии дезинфицирующих средств.

- <...> (tmi, производитель – NhT) является автором файла «часть_2», являющийся приложением ко второй части заявки ООО «Мир без инфекций» и содержащий копии учредительных документов ООО «Мир без инфекций» (сохранен – <...>); файла «часть_2.2_декларация о соответствии_44ФЗ», являющегося приложением ко второй части заявки ООО «Мир без инфекций» (сохранен – tmi); файла

«часть_2.4_об одобрении», являющегося приложением ко второй части заявки ООО «Мир без инфекций» (сохранен – tmi); файла «Документы_участника_аукциона», являющегося приложением ко второй части заявки ООО «Чистая планета» и содержащего копии учредительных документов ООО «Чистая планета» (сохранен – map_jav).

Таким образом, заявки, поданные ООО «Чистая планета» и ООО «Мир без инфекций», содержат идентичный перечень дезинфицирующих средств, предлагаемых к поставке в рамках аукциона № 0122200002516007565 (полностью совпадает перечень и порядок расположения копий свидетельств о регистрации и деклараций о соответствии дезинфицирующих средств).

Кроме того, автором файла «Решение_№_23_об одобрении», являющегося приложением ко второй части заявки ООО «Чистая планета» и содержащего решение единственного участника ООО «Чистая планета» <...> об одобрении крупной сделки, исходя из свойств файла, является генеральный директор ООО «Сфера» <...>.

Указанные факты свидетельствуют о взаимосвязанности между собой дистрибьюторов производителя АО НПО «Новодез».

В соответствии с частями 1 и 2 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).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы, аукционы (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

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

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Таким образом, комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что одной из сторон антиконкурентного соглашения, недопустимость заключения которого установлена статьей 16 Закона о защите конкуренции, является министерство здравоохранения Хабаровского края, второй стороной соглашения – один из заказчиков и организатор закупки КГБУЗ «ККБ №1», третьей стороной соглашения являются производитель дезинфицирующих средств АО НПО «Новодез», интересы которого представлял <...>, и официальный представитель (дистрибьютор) АО НПО «Новодез» (впоследствии ставший участником и победителем спорного аукциона) ООО «Чистая планета».

Достигнутое между вышеуказанными субъектами соглашение (договоренность)

предполагает выполнение каждой из сторон ряда обязательств:

- 1 сторона соглашения - министерство, от имени которого выступал <...>, принимает решение о проведении совместного аукциона на поставку каждым из 11 лечебных учреждений 42 наименований дезинфицирующих средств, о назначении организатором совместного аукциона КГБУЗ «ККБ №1» и о необходимости взаимодействия главного врача и сотрудников данного учреждения, ответственных за организацию аукциона и подготовку аукционной документации, по вопросу подготовки технического задания закупочной документации именно с представителем производителя продукции АО НПО «Новодез» <...>, обеспечивать направление одиннадцати заказчиками запросов в целях формирования цены только дистрибьюторам указанного общества;

- 2 сторона соглашения - КГБУЗ «ККБ №1» - обеспечивает направление всеми одиннадцатью лечебными учреждениями запросов пяти поставщикам дезинфицирующих средств (ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Юнидез», ООО «Дезэксперт», ООО «Чистая планета»), являющимся официальными представителями АО НПО «Новодез», в целях формирования начальной (максимальной) цены контракта на закупку данной продукции, сведение заявок (спецификаций товаров) в единое техническое задание планируемого совместного аукциона, направление сводного технического задания на планируемый к приобретению товар фактически производителю АО НПО «Новодез» (через его представителя <...>) в целях проверки и корректировки с последующим составленным таким образом технического задания утверждением в Комитете, в целях обеспечения победы дистрибьюторов АО НПО «Новодез» в проводимом совместном аукционе фактически заранее информировать АО НПО «Новодез», его дистрибьюторов, через посредника <...>, посредством телефонной связи либо путем направления по электронной почте информации о содержании технического задания закупочной документации, обеспечение согласия на включение в состав технического задания «блокирующих» позиций дезинфицирующих средств с конкретными техническими характеристиками, возможность поставить которые имелась только у дистрибьюторов представляемого <...> АО НПО «Новодез», а также урегулирование данного вопроса с сотрудниками организатора аукциона КГБУЗ «ККБ №1» (гарантирование неисключения «защитных, блокирующих» позиций из технического задания), подписание и утверждение в Комитете государственного заказа технического задания аукционной документации с включенным в ее состав «блокирующими, защитными» позициями, подписание с победителем аукциона государственных контрактов, своевременная (оперативная) оплата учреждениями контрактов, заключенных с победителем аукциона ООО «Чистая планета», при этом как 1, так и 2 сторона соглашения должны были способствовать заключению между учреждениями и указанными лицами государственных контрактов по результатам проведенного совместного аукциона на поставку дезинфицирующих средств для нужд 11 заказчиков, данные события в свою очередь способствовали созданию на территории города Хабаровска завода по производству АО НПО «Новодез» дезинфектантов.

- 3 сторона соглашения - производитель дезинфицирующих средств АО НПО «Новодез», интересы которого представлял <...>, и официальные представители (дистрибьюторы) АО НПО «Новодез» ООО «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Юнидез», ООО «Дезэксперт», ООО «Чистая планета», которые участвовали в

формировании начальной (максимальной) цены контракта совместного аукциона на поставку дезинфицирующих средств, получали по электронной почте, по телефону либо через посредника <...> и обрабатывали поступившую от сотрудников КГБУЗ «ККБ №1», от иных десяти учреждений информацию о потребностях в товаре, заявки, спецификации, проекты технических заданий, касающуюся потребности и дальнейшей поставки дезинфектантов для нужд лечебных учреждений, вносили изменения и осуществляли корректировку проекта технического задания, подготовленного сотрудниками организатора закупки либо составлять данное техническое задание от имени сотрудников организатора торгов, намеренно по заранее достигнутой с министерством, главным врачом КГБУЗ «ККБ №1» договоренности включали в техническое задание «блокирующие «защитные» позиции», то есть конкретные товары с определенными техническими характеристиками, возможность поставки которых имелась только у представляемых <...> юридических лиц и заведомо отсутствовала у других поставщиков, включали в перечень технического задания товары, потребность в которых у учреждения вообще отсутствовала, но включение которых обеспечивало победу одному из хозяйствующих субъектов – дистрибьюторов АО НПО «Новодез», в интересах которых действовал <...>.

Кроме того, установлено, что на заседании 21.10.2016 комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Импульс» на действия заказчика при проведении аукциона (извещение № 0122200002516007565) от лица КГБУЗ «ККБ №1» присутствовал представитель по доверенности от 21.10.2016 № 10/16-ФАС <...>.

Указанные обстоятельства в совокупности подтверждают тот факт, что <...> является представителем производителя дезинфицирующих средств АО НПО «Новодез», действовал в его интересах, которые заключаются в расширении рынка сбыта, реализации производимой им продукции как можно большему числу потребителей посредством участия в торгах своих официальных представителей (дистрибьюторов), в расширении производственных мощностей путем строительства завода, в том числе на Дальнем Востоке.

Начальная (максимальная) цена контракта для каждого заказчика - 509 217,57 руб., общая начальная (максимальная) цена контрактов - 5 601 393,27 руб.

ООО «Чистая планета» предложило цену контракта в размере 5 488 890 руб., ООО «Мир без инфекций» 5 516 993,03 руб.

Победителем аукциона признано ООО «Чистая планета», контракт заключен с каждым лечебным учреждением на сумму 498 990 рублей, всего на общую сумму 5 488 890 рублей.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило приблизительно 2% и достигнуто вследствие подачи каждым участником аукциона по одному ценовому предложению.

Системная оценка взаимообусловленных действий министерства, от имени которого выступал <...>, организатора торгов КГБУЗ «ККБ №1», производителя дезинфектантов АО НПО «Новодез» в лице его представителя <...>, участника торгов ООО «Чистая планета» позволяет признать, что между ними была достигнута устная договоренность (заключено устное антиконкурентное

соглашение), позволяющая обеспечить победу в проведенном аукционе в электронной форме на поставку дезинфицирующих средств одному из дистрибьюторов АО НПО «Новодез», в интересах которого действовал <...>.

Действия государственного заказчика в части «блокатора» в документации об открытом аукционе в электронной форме под одного (нескольких) поставщиков одного производителя АО НПО «Новодез» (в интересах которого действовал <...>) противоречат законодательству о контрактной системе и идут в разрез с принципами и целями сферы размещения закупок для государственных (муниципальных) нужд в части расширения возможностей и стимулирования участия физических и юридических лиц в размещении закупок и развития добросовестной конкуренции.

Инициатива в заключении антиконкурентного соглашения исходила от всех сторон (министерства, КГБУЗ «ККБ №1», АО НПО «Новодез», <...>, выступающего в интересах АО НПО «Новодез», ООО «Чистая планета»), в итоге указанное соглашение привело к ограничению, устранению, недопущению конкуренции при участии в аукционе на поставку дезинфицирующих средств для нужд 11 лечебных учреждений г. Хабаровска, цель заключения соглашения – обеспечение победы одного из хозяйствующих субъектов, являющихся представителями (дистрибьюторами) АО НПО «Новодез», в интересах которого действовал <...>.

Начиная со стадии планирования закупки и подготовки к ее проведению АО НПО «Новодез» организатором закупки (заказчиком) был обеспечен доступ к информации об условиях проведения рассматриваемого аукциона. Обязанность соблюдения процедуры размещения закупки возложена законодателем на лицо, осуществляющее полномочия государственного заказчика, организатора торгов. Несмотря на это, и организатор торгов (одни из заказчиков), и иные стороны соглашения сознательно шли на нарушение требований действующего, в том числе антимонопольного законодательства.

Включение участниками торгов «блокирующих» позиций в состав технического задания и попустительство (допущение) министерства, КГБУЗ «ККБ №1» в совершении таких действий привело к ограничению доступа к участию в торгах иным участникам рынка, что, соответственно, привело к недопущению конкуренции на право заключения государственных контрактов на поставку дезинфицирующих средств для нужд 11 учреждений и создало необоснованные преимущественные условия осуществления деятельности не только поставщику ООО «Чистая планета», но и производителю этих средств АО НПО «Новодез».

Совершение рассматриваемых действий прямо приводит к нарушению принципов проведения торгов: публичности, открытости, прозрачности, конкурентности, созданию равных, недискриминационных условий. Иные потенциально заинтересованные лица в проводимом аукционе находились не в равных по сравнению с ООО «Чистая планета», ООО «Мир без инфекций» условиях, поскольку заранее не обладали информацией о потребностях учреждения в определенных товарах, и, следовательно, не могли заблаговременно осуществить поиск производителя (поставщика), у которого можно закупить требуемый учреждениям товар, забронировать его, договориться о скидке либо рассрочке, об иных условиях сотрудничества.

Следует отметить, что договоренность может иметь место только при

множественности лиц.

В рассматриваемом случае такая множественность имеется – это организатор закупки и один из заказчиков КГБУЗ «ККБ №1», министерство, производитель продукции АО НПО «Новодез», участник и победитель торгов ООО «Чистая планета», действия которых свидетельствуют о достижении устного антиконкурентного соглашения и, соответственно, о наличии состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 16 Закона о защите конкуренции.

Существенными при рассмотрении настоящего дела также являются следующие обстоятельства:

- министерство, давшее указание о порядке организации и подготовке к проведению спорного аукциона с участием представителя производителя <...>;
- КГБУЗ «ККБ №1», являвшееся организатором закупки и одним из заказчиков, разрабатывающее совместно с <...> общее техническое задание аукционной документации с учетом объединения заявок остальных десяти лечебных учреждений;
- ООО «Чистая планета» как официальный дистрибьютор АО НПО «Новодез» по продаже производимых последним дезинфицирующих средств;
- участие ООО «Сфера» ООО «Мир без инфекций», ООО «Чистая планета» в формировании начальной (максимальной) цены контрактов на стадии формирования организатором закупки извещения о проведении совместного аукциона.

В соответствии с Законом о контрактной системе начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных указанным законом случаях цена контракта, заключаемого с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения, в том числе метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка).

Метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) заключается в установлении начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), на основании информации о рыночных ценах идентичных товаров, работ, услуг, планируемых к закупкам, или при их отсутствии однородных товаров, работ, услуг.

При этом по смыслу Закона о контрактной системе установление начальной (максимальной) цены контракта указанным методом должно быть осуществлено от различных поставщиков, производителей продукции, в противном случае сопоставление рыночных цен у одних и тех же поставщиков одного производителя теряет свой смысл и объективность.

Из полученной в рамках рассмотрения дела 8-01/81 информации следует, что в целях организации совместного аукциона заказчиками при формировании начальной (максимальной) цены контракта использован метод сопоставимых рыночных цен путем запроса коммерческих предложений. Указанные запросы заказчиками направлялись только представителям (дистрибьюторам) АО НПО «Новодез» - «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Чистая планета», ООО

«Юнидез», ООО Дезэксперт».

В ходе изучения информации, представленной в материалы дела, установлены факты поступления заказчиком коммерческих предложений одновременно от «Сфера», ООО «Мир без инфекций», ООО «Чистая планета», на основании которых и была сформирована начальная (максимальная) цена контракта, фактически под влиянием достигнутой между указанными обществами договоренности, без учета цен иных производителей данной продукции, которых на рынке дезинфицирующих средств более чем достаточно.

Таким образом, преимущественные условия осуществления деятельности выражались как в обеспечении победы на торгах, так и посредством заключения договоров по максимально выгодной для поставщика цене (снижение начальной (максимальной) цены контракта было минимальным - 2%).

Таким образом, еще на стадии достижения договоренности между ответчиками были определены:

- 1) масштаб территории, на которой будет реализовываться антиконкурентное соглашение, - территория города Хабаровска;
- 2) участники антиконкурентного соглашения на стороне заказчика - все государственные бюджетные учреждения здравоохранения города Хабаровска, с должностными лицами которых <...>договаривался «о сотрудничестве»;
- 3) роли, обязанности каждого участника соглашения, как со стороны лица, предлагающего заключить соглашение (например, разработка технического задания, включение блокирующих позиций), так и со стороны заказчика, фактически исполняющей соглашение (например, обеспечение победы конкретных хозяйствующих субъектов);
- 4) преимущества заключения антиконкурентного соглашения (интерес, выгода): для представляемых <...>юридических лиц - возможность заключения контрактов (договоров) по максимально выгодной цене, для заказчика – строительство завода в городе Хабаровске по производству дезинфицирующих средств.

В связи с изложенным, материалами дела подтверждается причинно-следственная связь между действиями ответчиков и наступившими негативными последствиями в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции на рынке поставки средств дезинфекции для нужд 11 лечебных учреждений города Хабаровска в 2016 г.

Комиссией установлено, что в результате реализации изначально достигнутого между ответчиками устного соглашения были достигнуты договоренности о «долгосрочном сотрудничестве» путем строительства АО НПО «Новодез» завода по производству дезинфицирующих средств.

Статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также организациями, осуществляющими функции указанных органов, определены Законом о защите конкуренции.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

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

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, запрещаются соглашения между 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 или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

Конкуренция - 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 (пункт 7 статьи 4).

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции наряду с иными являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, 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.

По смыслу указанных правовых норм, конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

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

Как следует из вышеприведенных норм, квалифицирующим признаком соглашений применительно к обстоятельствам данного дела является факт того, что такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Законодателем названное поведение заказчика и участников торгов само по себе считается антиконкурентным, и доказывание иного (как указанное влияет на конкуренцию) не требуется. Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между организатором торгов (заказчиком) и участниками торгов осуществляется на основании анализа их поведения в рамках подготовки и проведения торгов, участия хозяйствующих субъектов в таких торгах (в подготовке к участию в них).

Комиссия Хабаровского УФАС России полагает, что не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Действующее законодательство Российской Федерации относит аукцион к одной из форм торгов. Торги - это универсальная модель приобретения различного рода прав.

Торги выступают специальной юридической процедурой, опосредующей процесс предоставления какого-либо права, включая право на заключение договора.

Сущность предназначения торгов определяется:

- субъективным юридически значимым интересом одного лица (продавца, действующего по поручению государства) устроить соревнование по заранее определенным правилам между двумя и более лицами (претендентами) с тем, чтобы только лишь одному из них предоставить особое право на заключение такого договора, одновременно выявив наиболее предпочтительные его условия;
- наличием двух и более претендентов, желающих заключить данный договор и готовых к состязательности (соперничеству) друг с другом.

Состязательность (соперничество) - главенствующий признак любых торгов, объективно определяющий их сущность. В отсутствие состязательности торги утрачивают всякий смысл.

Следует отметить, что нарушение принципа состязательности на торгах может быть выражено в создании преимущественных условий участия в торгах в результате предоставления одному или нескольким участникам закупки доступа к информации, к которой другие участники не имеют доступа на законных основаниях.

Итоговый результат исследуемого аукциона невозможен без информированности участников торгов ООО «Чистая планета», ООО «Мир без инфекций» о намерениях

(потребностях) заказчика, информированности участников торгов о поведении и намерениях друг друга, так же как невозможен без совершения обеими сторонами соглашения взаимообуславливаемых действий (например, направление заказчиком (организатором торгов) представителю производителя, участнику торгов потребности в товаре и составление последними технического задания с включением защитных позиций, выдаваемого в последствии как подготовленное учреждением).

Участники исследуемого аукциона реализовали единую стратегию поведения, что привело к минимальному снижению начальной (максимальной) цены контракта (2%).

При этом министерство и КГБУЗ «ККБ №1» как один из заказчиков и организатор аукциона оказывало всевозможное содействие указанным лицам с целью обеспечения их победы в закупках.

В рассматриваемой ситуации субъекты рынка - потенциальные участники торгов, обладающие информацией (о содержании технического задания, о требованиях к участникам торгов и пр.), приобрели необоснованные преимущества по отношению к другим участникам, не располагавшим такими сведениями. По сути, в таком случае ограничивается или может быть ограничена возможность таких участников претендовать на право заключения контракта по итогам торгов на равных условиях, что нарушает принцип обеспечения конкуренции, закрепленный в части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, а также не соответствует организационным и правовым основам защиты конкуренции, установленным федеральным законодательством.

Комиссией Хабаровского УФАС России не может быть принят довод Комитета о том, что проведение переговоров в целях подготовки и организации аукциона с производителем закупаемого товара допускается Законом о контрактной системе в связи с тем, что подготовка технического задания в целях организации и проведения торгов с непосредственным участием конкретного производителя закупаемого товара не только не допускается Законом о контрактной системе, то есть в результате переговоров на стадии подготовки технического задания конкретному производителю созданы преимущественные условия для участия в электронном аукционе, конфиденциальная информация (техническое задание до размещения извещения на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru) о торгах стала известна производителю закупаемого товара, что фактически обеспечило победу такому производителю в торгах через своих представителей.

В результате по итогам проведенного в период с 17.10.2016 по 27.10.2016 электронного аукциона на поставку дезинфицирующих средств для нужд вышеуказанных 11 учреждений здравоохранения (извещения № 0122200002516007565), победу в электронном аукционе одержало ООО «Чистая планета» (официальный представитель (дистрибьютор) АО НПО «Новодез»), с которым в период с 09.11.2016 по 16.11.2016 заключены государственные контракты: КГБУЗ «ККБ № 1» - № 923/016-з от 10.11.2016, КГБУЗ «ККБ № 2», № 501/Э от 09.11.2016, КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями», № 125 от 11.11.2016, КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени В.М. Истомина, № 116-2016 от 16.11.2016, КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени А.К. Пиотровича, № 173ЭА/2016 от 09.11.2016, КГБУЗ

«Городская клиническая больница № 10», № 69 от 09.11.2016, КГБУЗ «Городская клиническая больница № 11», № 259/2016 от 14.11.2016, КГБУЗ «Перинатальный центр», № ГК-331/16 от 10.11.2016, КГБУЗ «Туберкулезная больница», № 172-0416/А от 11.11.2016, КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница», № 7565 от 10.11.2016, КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии» № 457 от 10.11.2016, каждым лечебным учреждением на сумму 498 990 рублей, всего на общую сумму 5 488 890 рублей.

Устное соглашение между Министерством здравоохранения Хабаровского края, КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, ООО «Чистая планета», АО НПО «Новодез» в лице <...>, указывают на то, что ООО «Чистая планета» заведомо до размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона № 0122200002516007565 знало, что будет участником и заключит контракт на поставку дезинфицирующих средств.

Приобщенная к материалам дела информация с сайтов косвенно подтверждает, что у <...> существуют взаимоотношения с АО НПО «Новодез» в течение многих лет.

При таких обстоятельствах, связанными между собой через АО НПО «Новодез» в лице <...>, Министерством, КГБУЗ «ККБ № 1», ООО «Чистая планета» достигнута договоренность, которая рассматривается как устное соглашение в понимании антимонопольного законодательства.

Указанное устное соглашение реализовывалось в течение июля-августа 2016 года и было направлено на создание преимуществ путем разработки аукционной документации, ориентированной под характеристики производителя АО НПО «Новодез», у которого закупает продукцию его официальный представитель (дистрибьютор) ООО «Чистая планета» (победитель аукциона).

По совокупности доказательств, имеющихся в материалах доследственной проверки, установлены следующие факты, свидетельствующие о наличии договоренности между Министерством, КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева, ООО «Чистая планета», АО НПО «Новодез» в лице <...>:

- предоставление <...> медицинским учреждениям информации о хозяйствующих субъектах, которым необходимо направить запросы о предоставлении коммерческих предложениях;

- разработка <...> аукционной документации (техническая часть), подготовка ответов на поступившие запросы разъяснений на аукционную документацию вместо организатора торгов КГБУЗ «ККБ № 1»;

- наличие у АО НПО «Новодез», ООО «Чистая планета» всей информации о предстоящем аукционе;

- участие <...> в совместных совещаниях, проводимых в августе 2016 года, в КГБУЗ «ККБ № 1» и министерстве, направленных на согласование условий по приобретению товара АО НПО «Новодез», что позволило подготовить и разместить на торговой площадке техническое задание аукциона, идентичное заявке ООО «Чистая планета», которое в результате данных действий стало победителем аукциона.

Вышеуказанные действия были направлены на ограничение состязательности

хозяйствующих субъектов при проведении торгов и способствовали реализации достигнутой между вышеуказанными субъектами договоренности.

В соответствии с положениями статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги представляют собой особый способ заключения договора, когда контрагент выбирается среди нескольких предложивших лучшую или цену или лучшие условия, то есть содержит принцип состязательности хозяйствующих субъектов. При этом процедура проведения торгов позволяет выявить потенциальных желающих оказывать услуги.

Заблаговременное обсуждение вопросов относительно составления, корректировки положений аукционной документации (технической части), условий исполнения государственного контракта с отдельным хозяйствующим субъектом недопустимо и противоречит основным принципам Закона о контрактной системе, Закона о защите конкуренции.

Обстоятельства заключенного соглашения и имеющиеся в деле доказательства подтверждают тот факт, что производитель продукции АО НПО «Новодез», ООО «Чистая планета», а также ООО «Мир без инфекций» до момента опубликования аукционной документации не только имели доступ к ее содержанию, и заранее располагали полной информацией о требованиях, предъявляемых к участнику закупки, а также к содержанию и составу заявки, но и имели возможность принимать участие в подготовке (разработке) аукционной документации (технического задания), включая в нее выгодные для себя позиции, обеспечивающие победу в торгах.

При этом иные хозяйствующие субъекты, учитывая наличие отдельных позиций в технических заданиях (защитных, «блокирующих» позиций) утрачивали интерес к участию в торгах либо не имели возможность принять в них участие (например, товар, включенный в состав технического задания имелся у ограниченного числа производителей, изготавливался на заказ, следовательно, требовались заблаговременный поиск и бронирование товара).

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»: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Доводы министерства о недопустимости пересмотра решения комиссии Хабаровского УФАС России от 21.10.2016 №477 отклоняются в силу следующего.

Порядок рассмотрения заявления, материалов и возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства регламентированы статьей 44 Закона о защите конкуренции. Частью 9 указанной статьи установлены случаи, когда антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом по смыслу указанной правовой нормы, дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено, если по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено ранее. Решение комиссии от 21.10.2016 №477, на которое ссылается в своем отзыве министерство, не является решением комиссии по делу о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с чем при наличии фактов, свидетельствующих о нарушении антимонопольного законодательства, настоящее дело возбуждено обоснованно и законно.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать устное соглашение, заключенное Министерством здравоохранения Хабаровского края (ИНН 2721026023, ОГРН 1022700915401), КГБУЗ «ККБ № 1» имени профессора С.И. Сергеева (ИНН 2724002616, ОГРН 1022701290600), ООО «Чистая планета» (ИНН 5015280159, ОГРН 1145032004590), АО НПО «Новодез» (ИНН 7716207961, ОГРН 1027739313690) в целях проведения совместного аукциона (извещение №0122200002516007565) и заключения по его результатам государственных контрактов поставки дезинфицирующих средств для нужд КГБУЗ «ККБ №1» имени профессора С.И. Сергеева, КГБУЗ «ККБ №2», КГБУЗ «Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями», КГБУЗ «Детская городская клиническая больница» имени Истомина, КГБУЗ «Детская краевая клиническая больница» имени Пиотровича, КГБУЗ «Городская клиническая больница №10», КГБУЗ «Городская клиническая больница №11», КГБУЗ «Перинатальный центр», КГБУЗ Туберкулезная больница», КГБУЗ «Краевая клиническая психиатрическая больница», КГБУЗ «Краевой клинический центр онкологии», приведшее к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов, нарушением пункта 4 статьи 16 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.32 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.