ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Вологодской области

160035, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, тел. (8172) 72-99-70, факс (8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

http://vologda.fas.gov.ru

Исх. № 4616

от «02» октября 2019 года

ООО «ИНТЕР-ФАРМ»

160028, г. Вологда,

первый микрорайон ГПЗ-23, д. 5

160002, г. Вологда,

ул. Ленинградская, д. 75-а

ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ»

160002, г. Вологда,

ул. Ленинградская, д. 75-а

ООО «ПРОФЭКСПЕРТ»

160022, г. Вологда,

ул. Ярославская, д. 21, оф. 235

Прокуратура города Вологды

160009, г. Вологда,

ул. Зосимовская, д. 60

Комитет государственного заказа

Вологодской области

160000, г. Вологда,

ул. Мальцева, д. 52

Р Е Ш Е Н И Е

ПО ДЕЛУ № 035/01/11-337/2019 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «19» сентября 2019г.

В полном объеме решение изготовлено «02» октября 2019г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Комиссия Управления) по рассмотрению дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

-**********– заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии Управления;

-**********– начальник отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области,

член Комиссии Управления;

-**********– старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления;

-**********– старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления;

-**********– старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии Управления;

рассмотрев дело № 035/01/11-337/2019 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ИНТЕР-ФАРМ» (160028, Вологодская область, город Вологда, первый микрорайон ГПЗ-23, д. 5, ОГРН 1033500051859, дата присвоения ОГРН 07.02.2003, ИНН 3525075266, КПП 352501001), Обществом с ограниченной ответственностью «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» (160002, Вологодская область, город Вологда, улица Ленинградская, д. 75а, ОГРН 1133525018736, дата присвоения ОГРН 08.11.2013, ИНН 3525311058, КПП 352501001) и Обществом с ограниченной ответственностью «ПРОФЭКСПЕРТ» (160022, Вологодская область, город Вологда, улица Ярославская, д. 21, оф. 235, ОГРН 1103525005176, дата присвоения ОГРН 12.04.2010, ИНН 3525239034, КПП 352501001) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя ООО «ИНТЕР-ФАРМ» **********, представителя ООО «М.Ф.С. Партнеры» **********, директора ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» **********, представителей Комитета государственного заказа Вологодской области **********. и Прокуратуры г. Вологды **********,

У С Т А Н О В И Л А:

По результатам внеплановых выездных проверок в отношении ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» выявлены признаки нарушений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что послужило основанием возбуждения дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» (приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области от 03.06.2019 № 71 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» и определение от 03.06.2019 о назначении дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению).

В ходе рассмотрения дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия Управления установила следующее.

Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения:

1) монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;

2) недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

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.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно Закону о защите конкуренции используются следующие основные понятия:

товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая

организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации;

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;

недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации;

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

соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Статья 11 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

В частности, в силу пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке при отсутствии соглашения, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов;

2) действия заранее известны каждому из участвующих в них хозяйствующих субъектов в связи с публичным заявлением одного из них о совершении таких действий;

3) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем один год или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если этот срок составляет менее чем один год.

Часть 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции закрепляет, что совершение лицами, указанными в части 1 данной статьи, действий по соглашению является соглашением.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 (далее – Постановление от 21.12.2010 № 9966/10) указано, что в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе, к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите

конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются.

Кроме того, согласно Постановлению от 21.12.2010 № 9966/10 для заключения вывода о наличии нарушений антимонопольного законодательства, выражающихся в создании картеля (заключении антиконкурентного соглашения), не требуется доказывание антимонопольным органом фактического исполнения участниками картеля условий соответствующего противоправного соглашения, а также фактического наступления последствий, перечисленных в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку в силу буквального толкования названной нормы рассматриваемое нарушение состоит в самом достижении участниками картеля договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующих субъектов-конкурентов в качестве создания картеля, ограничивающего конкуренцию, достаточно установить сам факт заключения такими субъектами противоправного соглашения и направленность такого соглашения на повышение, снижение или поддержание цен на торгах.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление от 30.06.2008 № 30) при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными (статья 8 Закона о защите конкуренции), следует учитывать, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно о том, что о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, - может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин.

Таким образом, квалификация поведения хозяйствующих субъектов как противоправных действий (противоправного соглашения) по пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции предполагает установление антимонопольным органом намеренного поведения каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной участниками аукциона цели, причинно-следственной связи между

действиями участников аукциона и снижением цены на торгах, соответствием результата действий интересам каждого хозяйствующего субъекта и одновременно их заведомой осведомленностью о будущих действиях друг друга. При этом правовое значение придается также взаимной обусловленности действий участников аукциона при отсутствии внешних обстоятельств, спровоцировавших синхронное поведение участников рынка. Соглашение в устной или письменной форме предполагает наличие договоренности между участниками рынка, которая может переходить в конкретные оговоренные действия.

Для констатации антиконкурентного соглашения необходимо проанализировать ряд косвенных доказательств, сопоставив каждое из них с другими, и не обременяя процесс доказывания обязательным поиском хотя бы одного прямого доказательства. По итогам доказывания совокупность косвенных признаков соглашения и (или) согласованных действий (при отсутствии доказательств обратного) может сыграть решающую роль.

Согласно пункту 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере от 16.03.2016 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.

Законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Оценке подлежат доказательства наряду с другими, в том числе косвенными, доказательствами в их взаимосвязи и совокупности. О достоверности представленных антимонопольным органом документов и материалов может свидетельствовать совпадение их содержания с другими подтвержденными по делу обстоятельствами (например, единообразное и синхронное ценовое поведение).

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Управления были установлены следующие обстоятельства.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управлением) в отношении ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» на основании информации УФСБ России по Вологодской области и сведений, полученных от операторов электронных торговых площадок (ЗАО «Сбербанк-АСТ» и ООО «РТС-тендер»), проведены внеплановые выездные проверки на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства (части 1 статьи 11 Закона о

защите конкуренции).

Действия Управления по проведению в период с 22.02.2019 по 22.05.2019 проверки в отношении ООО «ИНТЕР-ФАРМ», назначенной приказом от 21.02.2018 №16 «О проведении внеплановой выездной проверки», были оспорены в Арбитражном суде Вологодской области. Решением Арбитражного суда Вологодской области от 03.09.2019 по делу № А13-9848/2019 в удовлетворении требований ООО «ИНТЕР-ФАРМ» к Управлению о признании незаконными действий отказано.

По результатам внеплановых выездных проверок и анализа, полученных документов, информации операторов электронных торговых площадок (ЗАО «Сбербанк-АСТ» и ООО «РТС-тендер»), а также мониторинга Единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) установлено, что ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» совместно участвовали в государственных закупках в сфере здравоохранения (поставка медицинских изделий, инструментов, оборудования и расходных материалов) для нужд медицинских учреждений, расположенных на территории Вологодской области.

Анализ полученных и представленных документов, свидетельствуют о том, что ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» не входят в одну группу лиц в понимании статьи 9 Закона о защите конкуренции. У ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» по отношению друг к другу контроль не усматривается, следовательно, исключения, предусмотренные частями 7 и 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» не распространяются.

Следовательно, ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» являются по отношению друг к другу конкурентами.

Анализ данных ЕИС и операторов электронных торговых площадок (ЗАО «Сбербанк-АСТ» и ООО «РТС-тендер») за период с 2016 - 2018гг. позволяет установить, что ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» совместно участвовали в 42 электронных аукционах на общую сумму начальной максимальной цены контрактов 112 452 567,00 рублей, используя один IP-адрес 178.64.174.29, принадлежащий ООО «ИНТЕР-ФАРМ», и один электронный адрес mark35vologda@mail.ru (см. приложение № 1 и 3 к настоящему решению).

За период 2017 - 2018гг. установлено, что ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» участвовало в 6 электронных аукционах на общую сумму начальной максимальной цены контрактов 15 853 270,93 рублей, используя IP-адрес 178.64.174.29, принадлежащий ООО «ИНТЕР-ФАРМ» и электронный адрес mark35vologda@mail.ru (см. приложение № 2 к настоящему решению).

За период 2016 - 2018гг. установлено, что ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С.

ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» совместно участвовали в 11 запросах котировок на общую сумму начальной максимальной цены контрактов 3 163 904,00 рублей (см. приложение № 4 к настоящему решению).

Общее количество закупок, в которых совместно принимали участие ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» составило 59 закупок на общую сумму начальной максимальной цены контрактов 131 469 742,00 руб.

Как видно из приложений к настоящему заключению, ООО «ИНТЕР-ФАРМ», О О О «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» заявки и ценовые предложения на участие в закупках подавались с одних и тех же IP-адресов и одного того же электронного адреса.

Согласно данным Вологодского филиала ПАО «Ростелеком», являющегося провайдером при подключении к Интернету, IP-адрес 178.64.174.29 является статическим и использовался оборудованием, установленным у клиента ООО «ИНТЕР-ФАРМ» по адресу: 160002, Вологодская область, город Вологда, улица Ленинградская, дом 75-А.

Статический IP-адрес – адрес, который прописывается пользователем в настройках устройства или же назначен провайдером при подключении к Интернету на неограниченное время. При отключении и повторном подключении компьютера к Сети адрес не изменяется. Предоставление одного IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol - протокол динамической настройки узла - сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

Согласно данным оператора электронной торговой площадки (ЗАО «Сбербанк-АСТ») логин, под которым ООО «ИНТЕР-ФАРМ» входило на электронную торговую площадку: interfarm3535, intfarm; логин, под которым О О О «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» входило на электронную торговую площадку: mfspart35, mfs3535; логин, под которым ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» входило на электронную торговую площадку: profeks35, oooprofekspert.

Согласно данным оператора электронной торговой площадки (ООО «РТС-тендер») идентификатор пользователя ООО «ИНТЕР-ФАРМ» - 615709; идентификатор пользователя ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» - 1196257; идентификатор пользователя ООО ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» - 951741.

Использование в течение длительного периода времени единой инфраструктуры, а именно одних и тех же IP-адресов свидетельствует о

наличии связи между данными хозяйствующими субъектами и об их регулярном взаимодействии между собой.

Указанные хозяйствующие субъекты в большинстве случаев подавали заявки в один день с небольшой разницей во времени. Одновременная подача заявок на участие в закупках свидетельствует о скоординированности действий участников соглашения.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют об использовании хозяйствующими субъектами - конкурентами единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны только в случае кооперации и консолидации. При этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации, участвуя в закупках, конкурируют между собой, не действуя в интересах друг друга с целью заключения такими организациями противоправного соглашения для повышения, снижения или поддержания цен на торгах. Следовательно, описанные действия ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ», возможны исключительно в результате достижения соглашения.

Результаты анализа информации ЕИС и операторов электронных торговых площадок (ЗАО «Сбербанк-АСТ» и ООО «РТС-тендер») свидетельствуют о том, что ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» совместно участвовали в закупках в сфере здравоохранения (поставка медицинских изделий, инструментов, оборудования и расходных материалов) для нужд медицинских учреждений, расположенных на территории Вологодской области, используя в течение длительного периода времени единую инфраструктуру в целях поддержания цен на торгах. Данные обстоятельства дополнительно подтверждаются письменными объяснениями работников ООО «ИНТЕР-ФАРМ», полученными входе проведения внеплановой выездной проверки, а также материалами, предоставленными УФСБ России по Вологодской области.

Комиссия Управления установила, что согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц:

-ООО «ИНТЕР-ФАРМ» зарегистрировано по адресу: 160028, Вологодская область, город Вологда, первый микрорайон ГПЗ-23, д. 5;

-ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» зарегистрировано по адресу: 160002, Вологодская область, город Вологда, улица Ленинградская, д. 75а;

-ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» зарегистрировано по адресу: 160022, Вологодская область, город Вологда, улица Ярославская, д. 21, оф. 235.

В ходе внеплановых выездных проверок установлено, что ООО «ИНТЕР-ФАРМ» осуществляет свою управленческую деятельность по адресу: 160002, Вологодская область, город Вологда, улица Ленинградская, дом 75-А. По данному адресу в помещениях, в которых располагается ООО «ИНТЕР-ФАРМ», были выявлены ключи электронно-цифровых подписей (ЭЦП), печати, штампы и документы ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ». Данные обстоятельства зафиксированы протоколом от 22.02.2019 осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица (ООО «ИНТЕР-ФАРМ») и актом проверки от 22.05.2019 № 04-02/3-2019.

О О О «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» отсутствуют по месту регистрации (юридическому адресу), что зафиксировано актами от 22.02.2019 об отсутствии организаций по юридическому (фактическому) адресу местонахождения.

Финансовая связь между ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» подтверждена информацией Межрайонной ИФНС России № 11 по Вологодской области, предоставленной Прокуратурой города Вологды. Данная информация свидетельствует о взаиморасчетах между ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ», учредителями и директорами данных хозяйствующих субъектов.

В силу части 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.

Порядок проведения анализа состояния конкуренции установлен приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок проведения анализа состояния конкуренции).

В соответствии с пунктом 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.9 указанного Порядка.

Согласно пункту 10.9 Порядка проведения анализа состояния конкуренции по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов (по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11 Закона о защите конкуренции;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 11.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции в случае если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3 - 10.9 указанного Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

В ходе рассмотрения дела и по результатам анализа состояния конкуренции, Комиссией Управления в совокупности выявлено 59 закупок на общую сумму начальной максимальной цены контрактов 131 469 742,00 руб., проведенных в 2016-2018гг., с признаками реализации на них антиконкурентных соглашений (картелей), целью которых являлось поддержание цен на торгах.

По результатам исследования 59 закупок было установлено:

1) временной интервал: по каждому из рассматриваемых закупок определен с даты опубликования извещения до даты окончания срока исполнения обязательств по государственным контрактам, т.е. с 26.07.2016 года по 2018 год (включительно), соответственно, общий период исследования определен с 2016 по 2018 гг.

2) предмет торгов: поставка медицинских изделий, инструментов, оборудования и расходных материалов для нужд медицинских учреждений, расположенных на территории Вологодской области.

3) состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах: признанные соответствующими требованиям к участникам закупок, хозяйствующие субъекты (ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ»). Все участники каждого из исследованных закупок являлись друг другу конкурентами на право заключения государственного контракта.

Установив фактические обстоятельства дела, проанализировав имеющиеся в материалах дела доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия Управления приходит к выводу, что действия ответчиков ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» при участии в вышеуказанных закупках не соответствуют принципу добросовестности, а

также являются следствием заключенного между ними картельного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах. Доказательством тому служат следующие обстоятельства:

-системность совместного участия в закупках, которые характеризуются минимальным снижением начальной (максимальной) цены контракта. Данные действия согласно данным операторов электронных торговых площадок начались с 2013 года.

-отсутствие конкуренции на торгах, участие в которых принимают только ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» и активное внесение ценовых предложений при участии в торгах иного, не являющегося стороной картельного соглашения хозяйствующего субъекта;

-использование единой инфраструктуры в течение длительного периода времени ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ», а именно: одни и те же IP-адреса при подаче заявок на участие, ценовых предложений, что свидетельствует о наличии устойчивой связи между указанными хозяйствующими субъектами и об их регулярном взаимодействии между собой;

-синхронная подача заявок, что свидетельствует об их подготовке одним и тем же лицом (с использованием одного и того же оборудования) либо об обмене файлами заявок ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» между собой;

-финансовая связь между ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ», в том числе путем многочисленных переводов денежных средств по договорам беспроцентного займа.

Фактические действия участников картельного соглашения подтверждаются их поведением в ходе подготовки и участия в исследованных закупках и дальнейшим исполнением государственных контрактов.

Таким образом, в действиях ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» имеются нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении и участии в недопустимом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашении, которое направлено на поддержание цен на торгах.

С учетом изложенных фактических обстоятельств, Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» требований, установленных пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

19.09.2019 в Комиссию Управления поступили возражения ООО «ИНТЕР-ФАРМ» от 18.09.2019 № б/н, ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» от 19.09.2019 № б/н и ООО

«ПРОФЭКСПЕРТ» от 19.09.2019 № б/н на заключение об обстоятельствах дела, по мнению данных лиц отсутствуют нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Управления, оценив представленные ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» доводы и возражения на заключение об обстоятельствах дела, не находит оснований для изменения выводов, содержащихся в заключении об обстоятельствах дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством Российской Федерации и является по своей сути видом незаконной предпринимательской деятельности.

В соответствии с пунктом 12 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов.

Согласно пункту 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Как отмечено выше, Комиссией Управления установлено 59 закупок с участием ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» на общую сумму начальной максимальной цены контрактов 131 469 742 руб. проведенных с 26.07.2016 по 2018 год с антиконкурентным соглашением (картель), целью которого являлось поддержание цен на торгах вследствии ограничения конкуренции.

Для подсчета полученного дохода ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» в период с 01.10.2017 по 31.12.2018, использовалась информация ЕИС и операторов электронных торговых площадок (ЗАО «Сбербанк-АСТ» и ООО «РТС-тендер»), а именно:

-в период с 01.10.2017 по 31.12.2018 (включительно), бюджетными учреждениями здравоохранения Вологодской области проведены государственные закупки в виде электронных аукционов, участниками торгов которых являлись ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ»: 0130200002417002601, 0130200002417002749, 0130200002417002789, 0130200002417003102, 0130200002417003726, 0130200002417003727, 0130200002418000206, 0130200002418000208, 0130200002418000674, 0130200002418001532, 0130200002418001876,

0130200002418001891, 0130200002418001892, 0130200002418002718, 0130200002418003224 0130200002418000412, 0130200002418001482, 0130200002418003538 0130200002417003834, 0130200002418003937, 0130200002418003935, 0130200002418003939 на сумму 84 250 240,10 руб.;

-в период с 24.10.2017 по 31.12.2018 (включительно), бюджетными учреждениями здравоохранения Вологодской области проведены государственные закупки в виде запроса котировок (0330300061517000067, 0330200016817000188, 0330300061517000068), участниками торгов которых являлись ООО «ИНТЕР-ФАРМ», ООО «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ», на сумму 642 503,20 руб.

Общий доход, полученный всеми участниками картеля, составил 84 892 743,30 руб.

Таким образом, оценив совокупность доказательств, представленных в материалы дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, антимонопольный сговор (картель) ООО «ИНТЕР-ФАРМ», О О О «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ» и ООО «ПРОФЭКСПЕРТ» создал условия ограничения конкуренции посредством поддержания цен на торгах, позволило получить доход на общую сумму 84 892 743,30 руб.

При таких обстоятельствах Комиссия Управления, исследовав материалы дела № 035/01/11-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, считает необходимым направить настоящее решение в СУ УМВД России по Вологодской области.

Основания для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 23 Закона о защите конкуренции, в связи с прекращением действия картельного соглашения не имеются.

На основании вышеизложенного и в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41 и статьей 49 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. **Признать Общество с ограниченной ответственностью «ИНТЕР-ФАРМ»** (160028, Вологодская область, город Вологда, первый микрорайон ГПЗ-23, д. 5, ОГРН 1033500051859, дата присвоения ОГРН 07.02.2003, ИНН 3525075266, КПП 352501001), **Общество с ограниченной ответственностью «М.Ф.С. ПАРТНЕРЫ»** (160002, Вологодская область, город Вологда, улица Ленинградская, д. 75а, ОГРН 1133525018736, дата присвоения ОГРН 08.11.2013, ИНН 3525311058, КПП 352501001) **и Общество с**

ограниченной ответственностью «ПРОФЭКСПЕРТ» (160022, Вологодская область, город Вологда, улица Ярославская, д. 21, оф. 235, ОГРН 1103525005176, дата присвоения ОГРН 12.04.2010, ИНН 3525239034, КПП 352501001) **нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и реализации антиконкурентного соглашения, направленного на поддержание цен при участии в торгах.**

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и реализации антиконкурентного соглашения не выдавать, в связи с окончанием его реализации.
3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.
4. Направить решение по делу № 035/01/11-337/2019 в СУ УМВД России по Вологодской области.

Приложения №№ 1-4 к настоящему решению на 23 листах.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в полном объеме.

Председатель Комиссии Управления: **********

Члены Комиссии Управления: **********

****

отсутствует **********

отсутствует **********