

ООО ЗСА «РИТМ»

<...>

ООО «Медикэл»

<...>

ООО «КБ «Аудиомаг»

<...>

ООО ТПК «РИТМ»

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 050/01/11-1785/2020 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 17 марта 2021 года г. Москва

В полном объеме решение изготовлено 23 марта 2021 года

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – <...>, заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – <...>, начальника отдела по борьбе с картелями Московского областного УФАС России, <...>, ведущего специалиста – эксперта отдела по борьбе с картелями Московского областного УФАС России (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 050/01/11-1785/2020 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Завод слуховых аппаратов «РИТМ» (место нахождения: <...>) (далее – ООО ЗСА «РИТМ»), Обществом с ограниченной ответственностью «Медикэл» (место нахождения: <...>) (далее – ООО «Медикэл»), Обществом с ограниченной ответственностью «Конструкторское Бюро «Аудиомаг» (место нахождения: <...>) (далее – ООО «КБ «Аудиомаг») и Обществом с ограниченной ответственностью Торгово-промышленная компания «РИТМ» (место <...>) (далее – ООО ТПК «РИТМ») пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Приказом Московского областного УФАС России от 15.10.2020 № 187 возбуждено дело № 050/01/11-1785/2020 по признакам нарушения

ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «Медикэл» части 2 пункта 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Основанием для возбуждения дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства послужили поступившие из ФАС России сведения, а также материалы прокуратуры Московской области (вх. № 37581-ДСП/20 от 17.09.2020), содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях Общества с ограниченной ответственностью «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» при совместном участии в электронных аукционах. Определением об отложении рассмотрения дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 11.02.2021 № 10/2430/21) ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» привлечены к рассмотрению дела в качестве ответчиков.

Согласно представленным материалам, а также сведениям от электронных торговых площадок ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» в период 2018-2020 являлись участниками электронных аукционов с реестровыми №№ 0229100000118000203, 0245100001418000147, 0210100000118000241, 0216100000318000542, 0234100000218000441, 0242100000519000049, 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0231100000219000311, 0348100085019000162, 0245100001420000018, 0230100000119000233, 0271100000320000163.

При этом, подача заявок и ценовых предложений ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ», а также заключение контрактов совершались с использованием одного IP-адреса.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон, оценив доказательства, Комиссией установлено следующее.

ООО ЗСА «РИТМ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного протоколом № 3 общего собрания учредителей ООО ЗСА «РИТМ» от 06.11.2020.

ООО ЗСА «РИТМ» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 02.11.2015 за основным государственным регистрационным номером 5157746004576 Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения общества: <...>.

Основным видом деятельности ООО ЗСА «РИТМ» является разработка медицинских инструментов, приборов, аппаратов и оборудования.

ООО «Медикэл» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного участника общества № 3 от 29.10.2019.

ООО «Медикэл» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 07.12.2009 за основным государственным регистрационным номером 1097746783705 Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения общества: <...>.

Основным видом деятельности ООО «Медикэл» является торговля оптовая изделиями, применяемыми в медицинских целях.

ООО «КБ «Аудиомаг» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного протоколом № 3 общего собрания учредителей ООО «КБ «Аудиомаг» от 21.12.2017.

ООО «КБ «Аудиомаг» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 30.01.2006 за основным государственным регистрационным номером 1067746162263 Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения общества: <...>.

Основным видом деятельности ООО «КБ «Аудиомаг» является производство медицинской диагностической и терапевтической аппаратуры, хирургического оборудования, медицинского инструмента, ортопедических приспособлений и их составных частей.

ООО ТПК «РИТМ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного протоколом № 2 общего собрания участников ООО ТПК «РИТМ» от 21.05.2018.

ООО ТПК «РИТМ» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 10.11.2014 за основным государственным регистрационным номером 5147746323930 Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения общества: <...>.

Основным видом деятельности ООО ТПК «РИТМ» является торговля оптовая изделиями, применяемыми в медицинских целях.

В ходе рассмотрения дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «Медикэл» представлено (вх. от 03.12.2020 № 49036/20 и № 49037/20 соответственно) Решение Московского УФАС России от 20.06.2018 о прекращении рассмотрения дела № 1-00-2347/77-17 по признакам нарушения группой лиц в составе ООО ТПК «РИТМ», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО «Медикэл» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых Комиссией действиях. ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «Медикэл» представлено Решение Мордовского УФАС России от 12.07.2018 о прекращении рассмотрения дела № 157 по признакам нарушения группой лиц ООО ТПК «РИТМ», ООО «КБ «Аудиомаг», ООО «Медикэл» и ООО ЗСА «РИТМ» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых Комиссией действиях.

Указанными Решениями Московского УФАС России и Мордовского УФАС России, вступившими в законную силу, установлена группа лиц в составе ООО ТПК «РИТМ», ООО «КБ «Аудиомаг», ООО ТПК «РИТМ» и ООО «Медикэл» по основаниям, предусмотренным статьей 9 Закона о защите конкуренции в силу наличия родственных связей, а также установлено отсутствие основания полагать, что поведение ответчиков в рассмотренных электронных аукционах за период 2015-2017 гг. с минимальным снижением НМЦК является следствием реализации картельного соглашения в понимании Закона о защите конкуренции.

Данная практика антимонопольных органов соответствует позиции Апелляционной инстанции по делу № 05-15/32-16 Московского областного УФАС России (Решение Президиума ФАС России от 08.06.2017 № 17-9-2/3).

Вместе с тем, Разъяснением ФАС России № 16 «О применении частей 7,8 статьи 11 Закона о защите конкуренции», утвержденным протоколом Президиума ФАС России от 13.03.2019 № 2, указано следующее:

«Перечисленные в части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции признаки, при наличии которых хозяйствующие субъекты относятся к группе лиц, обусловлены целью установления доминирующего положения хозяйствующих субъектов и наличия у них рыночной власти на том или ином товарном рынке, оценки возможности этими лицами проводить на рынке единую коммерческую политику и их влияния на состояние конкуренции, а также контроля за экономической концентрацией.

Установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц (часть 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции).

В свою очередь частью 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен закрытый перечень критериев отнесения хозяйствующих субъектов к подконтрольной группе лиц, при соблюдении которых допускается заключение соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Таким образом, часть 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции является специальной нормой по отношению к статье 9 Закона о защите конкуренции, в части определения допустимости антиконкурентных соглашений, запрет на которые установлен статьей 11 Закона о защите конкуренции.

Расширительное толкование критериев контроля, предусмотренных частью 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, недопустимо в связи с наличием исчерпывающего и законченного перечня таких критериев допустимости антиконкурентных соглашений.

Недопустимым является расширительное толкование положения части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции при наличии родственных связей между учредителями, акционерами или единоличными исполнительными органами хозяйствующих субъектов.

Наличие родственных связей может являться основанием для включения таких хозяйствующих субъектов в одну группу лиц по признакам, предусмотренным пунктом 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции. При этом, заключение антиконкурентных соглашений будет являться допустимым между такими хозяйствующими субъектами при условии выполнения хотя бы одного из критериев контроля, установленных частью 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

При этом, наличие права совместной собственности на доли в уставном капитале коммерческой организации у лиц, находящихся в браке, не означает, что у каждого из супругов в отдельности возникает право распоряжения как принадлежащей ему долей, так и долей, принадлежащей его супругу (супруге). То есть, если при сложении долей в уставном капитале, принадлежащих обоим супругам в нескольких юридических лицах, образующих группу лиц в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции, сумма этих долей превышает пятьдесят процентов уставного капитала в каждом из этих юридических лиц, но доля каждого из супругов в отдельности не превышает пятидесяти процентов в уставном капитале этих юридических лиц, то такую группу лиц нельзя считать находящейся под контролем кого-либо из указанных супругов.

Таким образом, подконтрольной признается только группа лиц, в которой одно физическое или юридическое лицо имеет возможность определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством распоряжения более чем

пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал юридического лица и (или) осуществления функций исполнительного органа юридического лица».

Верховным Судом Российской Федерации по делу № А40-159280/2018 вынесено Определение от 18.09.2019 об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда Российской Федерации.

В соответствии с указанным Определением Верховного Суда Российской Федерации, в ходе обжалования решения Московского областного УФАС России по делу № 05-15/85-17 о нарушении антимонопольного законодательства, Верховный Суд Российской Федерации, согласившись с судами всех трех инстанций, поддержал позицию антимонопольного органа о том, что «фактический» контроль или «семейный бизнес», как и договоры доверительного управления, не свидетельствуют о переходе права распоряжения в понимании статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации и, Общество совместно с третьим лицом не образует группу лиц в понимании, изложенном в части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, а следовательно отсутствует состояние контроля в понимании части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 54 Конституции Российской Федерации никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением.

В связи с изложенным, при анализе конкурентных процедур, опубликованных на официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru для обеспечения государственных и муниципальных нужд с момента утверждения и опубликования Разъяснений ФАС России № 16 «О применении частей 7,8 статьи 11 Закона о защите конкуренции» на сайте www.fas.gov.ru, а также даты вынесения Верховным Судом Российской Федерации Определения по делу № А40-159280/2018, Управлением установлено совместное участие ответчиков по делу № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в следующих электронных аукционах:

Номер аукциона	Наименование заказчика	Предмет	Дата проведения аукциона	НМЦ, руб.	Победитель	Цена победителя	Иные участники	Цена участника	Процент снижения
0254100000419000211	ГУ- ОРЛОВСКОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	Поставка слуховых аппаратов	29.01.2020	7 477 510,55	ООО ЗСА «РИТМ»	7 290 572,75	ООО «ЦЕНТР СЛУХА «ЗВУКИ ЖИЗНИ» ООО «Социнвест» ООО 'МЕДИКЭЛ'	не подавал 7 440 122,99 7 477 510,54	2,5%
0201100002619000419	ГУ- РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО РЕСПУБЛИКЕ БАШКОРТОСТАН	Поставка слуховых аппаратов	15.01.2020	8 395 759,10	ООО ЗСА «РИТМ»	8 353 780,30	ООО «КБ «Аудиомаг» ООО «СЕРВИС РЕАБИЛИТАЦИЯ» ООО «МЕДИКЭЛ»	не подавал 8 395 759,09 не подавал	0,5%
0231100000219000311	ГУ- ВОРОНЕЖСКОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	Поставка слуховых аппаратов	13.01.2020	8 994 741,38	ООО ТПК «РИТМ»	8 949 767,67	ООО «МЕДИКЭЛ» ООО «КОМПЛЕКСМЕД»	не подавал не подавал	0,5%
0348100085019000162	ГУ- МОСКОВСКОЕ ОБЛАСТНОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	Поставка слуховых аппаратов	11.02.2020	33 176 425	ООО ЗСА «РИТМ»	33 010 542,87	ООО «МЕДИКЭЛ» ООО «Комплексмед» ООО ««ИСТОК АУДИО ТРЕЙДИНГ»	не подавал не подавал не подавал	0,5%
0245100001420000018	ГУ- ЛЕНИНГРАДСКОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	Поставка слуховых аппаратов	13.02.2020	7 765 000	ООО ТПК «РИТМ»	7 765 000,00	ООО «МЕДИКЭЛ»	не подавал	0%
0230100000119000233	ГУ- ВОЛОГОДСКОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	Поставка слуховых аппаратов	09.01.2020	4 466 704,01	ООО ТПК «РИТМ»	4 444 370,48	ООО «КБ АУДИОМАГ»	не подавал	0,5%
0271100000320000163	ГУ- ЯРОСЛАВСКОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ ФСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	Поставка слуховых аппаратов	03.09.2020	490 426,55	ООО ТПК «РИТМ»	487 974,41	ООО «КБ АУДИОМАГ»	не подавал	0,5%

ФЕДЕРАЦИИ

Таблица № 1

В соответствии с материалами дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в период проведения указанных электронных аукционов (таблица 1), гр. <...> является участником ООО ЗСА «РИТМ» с долей 67 % (процентов), а также генеральным директором ООО «КБ «Аудиомаг». Одновременно, гр. <...> является генеральным директором ООО ЗСА «РИТМ», также ООО ТПК «РИТМ».

Исходя из Разъяснений ФАС России № 16 «О применении частей 7,8 статьи 11 Закона о защите конкуренции», а также позиции Верховного суда Российской Федерации по делу № А40-159280/2018, в период проведения указанных электронных аукционов Комиссией установлена группа лиц 1 в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг» по признакам, предусмотренным пунктами 1 и 2 части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а также группа лиц 2 в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» по признакам, предусмотренным пунктом 2 части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно материалам дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства заявки и ценовые предложения ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» на указанных электронных аукционах поданы с использованием одного IP-адреса: 193.106.71.75. Контракты подписаны также с использованием IP-адреса: 193.106.71.75.

Аукцион № 0254100000419000211

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ЗСА «РИТМ»	193.106.71.75	193.106.71.75	193.106.71.75
ООО «МЕДИКЭЛ»	193.106.71.75	193.106.71.75	-----

Аукцион № 0201100002619000419

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ЗСА «РИТМ»	193.106.71.75	193.106.71.75	193.106.71.75
ООО «КБ «Аудиомаг»	193.106.71.75	-----	-----
ООО «МЕДИКЭЛ»	193.106.71.75	-----	-----

Аукцион № 0231100000219000311

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ТПК «РИТМ»	193.106.71.75	193.106.71.75	193.106.71.75
ООО «МЕДИКЭЛ»	193.106.71.75	-----	-----

Аукцион № 0348100085019000162

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ЗСА «РИТМ»	193.106.71.75	193.106.71.75	193.106.71.75
ООО «МЕДИКЭЛ»	193.106.71.75	-----	-----

Аукцион № 0245100001420000018

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ТПК «РИТМ»	193.106.71.75	-----	193.106.71.75
ООО «МЕДИКЭЛ»	193.106.71.75	-----	-----

Аукцион № 0230100000119000233

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ТПК «РИТМ»	193.106.71.75	193.106.71.75	193.106.71.75
ООО «КБ «Аудиомаг»	193.106.71.75	-----	-----

Аукцион № 0271100000320000163

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на конкурентную процедуру	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
ООО ТПК «РИТМ»	193.106.71.75	193.106.71.75	193.106.71.75
ООО «КБ «Аудиомаг»	193.106.71.75	-----	-----

В результате анализа IP-адреса 193.106.71.75 установлено, что владельцем данного IP-адреса, по которому предоставляются услуги доступа к сети интернет, является ООО «Инвест Мобайл».

Согласно сведениям, представленным ООО «Инвест Мобайл» в адрес Московского областного УФАС России (вх. от 09.11.2020 № 44745/20), IP-адрес 193.106.71.75 числится за ООО ЗСА «РИТМ» (ИНН 7743125972) по договору о предоставлении услуг связи от 01.09.2017 № ИМ-2924.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» совершали юридически значимые действия, такие как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно единую инфраструктуру и оборудование для доступа к сети интернет, принадлежащую ООО ЗСА «РИТМ». Использование ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» единой выделенной сети, принадлежащей ООО ЗСА «РИТМ» свидетельствует о доверии и помощи в действиях на торгах указанных хозяйствующих субъектов-конкурентов друг другу.

С указанного IP-адреса от ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» торговыми площадками были получены электронные файлы для участия в электронных аукционах.

В результате анализа свойств указанных электронных файлов, полученных торговыми площадками, установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок.

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл	Учетная запись, изменявшая файл
ООО ЗСА «РИТМ»	первая часть.docx	Dilara_I	user
ООО «МЕДИКЭЛ»	согласие на поставку товара, оказание услуг.docx	Nnazarova	user
	первая часть_мед.docx	Dilara_I	Наталья Назарова
ООО ЗСА «РИТМ»	первая часть.docx	Зайков Александр Геннадьевич	Казарина Екатерина
ООО «МЕДИКЭЛ»	согласие на поставку товара, оказание услуг.docx	Nnazarova	user
ООО «МЕДИКЭЛ»	первая часть_медик_прав.docx	Зайков Александр Геннадьевич	user
ООО ЗСА «РИТМ»	Первая часть.docx	20GOT-W1864-05	Казарина Екатерина
ООО «МЕДИКЭЛ»	первая часть мед в 1.docx	20GOT-W1864-05	Казарина Екатерина
ООО «МЕДИКЭЛ»	Согласие на поставку товара, оказание услуг.docx	Nnazarova	user
ООО «КБ «Аудиомаг»	первая часть_ауд.docx	Dilara_I	Казарина Екатерина
ООО ЗСА «РИТМ»	первая часть.docx	Dilara_I	user
ООО «МЕДИКЭЛ»	согласие на поставку товара, оказание услуг.docx	Nnazarova	user
ООО ТПК «РИТМ»	первая часть.docx	Казарина Екатерина	User
ООО «МЕДИКЭЛ»	первая часть медикэл.docx	Казарина Екатерина	Наталья Назарова

Совпадение учетных записей свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на электронные аукционы.

На основании изложенного, Комиссия Московского областного УФАС России приходит к выводу, что ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл»,

ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» осуществляли совместную подготовку и координирование своих действий по участию в аукционах с реестровыми №№ 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0231100000219000311, 0348100085019000162, 0245100001420000018, 0230100000119000233, 0271100000320000163.

Тот факт, что Заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» осуществлялся в целях допуска всех участников до электронных аукционов.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако, коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга.

Вместе с тем, с использованием информации, размещенной на сайте zakupki.gov.ru, Комиссией проведен анализ поведения ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» при участии в иных электронных торгах.

Проведенный анализ показал, что в случае участия в электронных торгах иных хозяйствующих субъектов, поведение ООО ЗСА «РИТМ»,

ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» отличается от их поведения в аукционах, являющихся предметом рассмотрения дела

№ 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Выборочные данные о поведении ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ»:

№ аукциона	Предмет аукциона	НМЦ (руб.)	Ценовое предложение победителя/ставка руб	Другие лица/ставки руб.	Снижение
				ООО ТПК «РИТМ»	
				2 001 135,00	
				ООО «Медикэл»	33%
0231100000218000263	Поставка слуховых аппаратов	2 979 972,17	ООО ЗСА «РИТМ» 1 147 288,16 (62%)	не подавал	-
				ЗАО «Ньюко»	8%
				2 756 474,12	61%
				ООО «Медэксперт»	
				1 162 188,03	
				ООО «ИСТОК АУДИО МЕД»	
				3 056 929,31	

0368100015019000050	Поставка слуховых аппаратов	5 558 053,49	ООО ЗСА «РИТМ» 2 900 000,00 (48%)	ООО «Медикэл» 2 278 801,75 ООО «Медснабсервис» 2 251 011,48 ИП Пестриков Ю.А. 5 484 369,18	43,0 59% 60%
0254100000419000123	Поставка слуховых аппаратов	5 742 795,00	ООО ЗСА «РИТМ» 5 369 513,26 (7%)	ООО «КБ «Аудиомаг» 5 700 700,00 ООО «Центр слуха «Звуки жизни» 5 340 799,28 ООО «Медикэл»	5% 1% 7%
0242100000520000049	Поставка слуховых аппаратов	9 106 716,53	ООО «Медснабсервис» 4 371 223,17 (52%)	4 371 223,17 ООО ТПК «РИТМ» 9 106 716,52 ИП Пестриков Ю.А.	52% 0%
0348100085019000143	Поставка слуховых аппаратов	3 772 130,42	ООО «Медикэл» 1 604 941,29 (58%)	1 623 801,94 ООО "МЕДПРОФ" 1 642 662,59 ООО "МЕДПРОЕКТ"	57% 57%
0204100000117000214	Поставка слуховых аппаратов	1 194 606,70	ООО «КБ «Аудиомаг» 794 413,69 (34%)	800 386,72 ООО "РИАГРАНД" 1 069 173,07 ООО "МЕДЭКСПЕРТ"	33% 11%
0205100000218000412	Поставка слуховых аппаратов	199 531,41	ООО «КБ «Аудиомаг» 148 650,75 (26%)	149 648,41	25%
0235100000920000110	Поставка слуховых аппаратов	150 000,00	ООО ТПК «Ритм» 138 000,00 (8%)	ООО "РИМУС" 138 500,00	8%
0235100000919000209	Поставка слуховых аппаратов	210 000,00	ООО ТПК «Ритм» 189 000,00 (10%)	ООО "МЕДПРОФ" 190 050,00	10%

Данные таблицы свидетельствуют об активном поведении

ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и

ООО ТПК «РИТМ» в борьбе за контракты с другими хозяйствующими субъектами. Снижение НМЦ составляет от 7% до 62%, тогда как в рассматриваемых Комиссией электронных аукционах снижение составляет от 0% до 2,5%.

Использование ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл»,

ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» одной выделенной сети, обмен файлами заявок между собой и осуществление координации по подготовке заявок к электронным аукционам свидетельствует о доверии друг другу указанных обществ на электронных аукционах. Следовательно, такие действия ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В адрес Московского областного УФАС России от группы лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг», а также ООО «Медикэл» поступили заявления о заключении соглашения, противоречащего антимонопольному законодательству (вх. от 01.03.2021 № 7748-ДСП/21 и №7750-ДСП/21 соответственно).

В своих заявлениях ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг», а также ООО «Медикэл» сообщают, что между ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг», входящими в одну группу лиц, и ООО «Медикэл» было заключено устное соглашение, предусматривающее совместное участие в аукционах с реестровыми №№ 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0348100085019000162.

Согласно представленным сведениям, на встрече генеральных директоров вышеуказанных юридических лиц, состоявшейся в офисе ООО ЗСА «РИТМ» по адресу: <...>, в целях обеспечения и расширения рынка сбыта принято решение о совместном участии в электронных аукционах. Участниками встречи также определено, что совместное участие необходимо для признания аукциона состоявшимся. По условиям заключенного соглашения при совместном участии в электронных аукционах в случае отсутствия иных юридических лиц, участники не должны были совершать действий, препятствующих выигрышу аукциона юридическому лицу, заинтересованному в нем.

При этом, подготовка документов и участие в электронных аукционах происходили в офисе ООО ЗСА «РИТМ» по адресу: <...>, с использованием IP-адреса 193.106.71.75.

В соответствии с представленными документами, группа лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг», а также ООО «Медикэл» отказались от реализации указанного соглашения, направив в адрес друг другу уведомления об отказе от его

исполнения.

Одновременно, в адрес Московского областного УФАС России от группы лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ», а также ООО «Медикэл» и ООО «КБ «Аудиомаг» поступили заявления о заключении соглашений, противоречащих антимонопольному законодательству (вх. от 01.03.2021 № 7751-ДСП/21, № 7823-ДСП/21, № 7826-ДСП/21 соответственно).

В соответствии с представленными заявлениями, группой лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» заключены устные соглашения, а именно с ООО «Медикэл», предусматривающее совместное участие в аукционах с реестровыми номерами 0231100000219000311 и 0245100001420000018, а также соглашение с ООО «КБ «Аудиомаг», предусматривающее совместное участие в аукционах с реестровыми номерами 0230100000119000233, 0271100000320000163.

Согласно представленным пояснениям, на встречах генеральных директоров указанных юридических лиц, состоявшихся в офисе ООО ЗСА «РИТМ» по адресу: <...>, в целях обеспечения и расширения рынка сбыта приняты решения о совместных участиях в электронных аукционах. Участниками встреч также определено, что совместное участие необходимо для признания определенных аукционов состоявшимся. По условиям заключенных соглашений при совместном участии в электронных аукционах в случае отсутствия иных юридических лиц, участники не должны были совершать действий, препятствующих выигрышу аукциона юридическому лицу, заинтересованному в нем.

При этом, подготовка документов и участия в электронных аукционах происходили в офисе ООО ЗСА «РИТМ» по адресу: <...>, с использованием IP-адреса 193.106.71.75.

В соответствии с представленными документами, группа лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» отказалась от реализации указанных соглашений, направив в адрес ООО «Медикэл», а также ООО «КБ «Аудиомаг» уведомления об отказе от их исполнения.

Вместе с тем, ООО «Медикэл» и ООО «КБ «Аудиомаг» также отказались от реализации соглашений, заключенных по отдельности с группой лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ», направив в ее адрес уведомления об отказе от их исполнения.

В соответствии с частью 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения настоящей статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 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). 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. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Московским областным УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 050/01/11-1785/2020 антимонопольного законодательства, в ходе которого установлено, что группа лиц 1 в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг», группа лиц 2 в составе ООО ТПК «РИТМ» и ООО ЗСА «РИТМ», а также ООО «Медикэл» и ООО «КБ «Аудиомаг» являлись хозяйствующими субъектами – конкурентами в период проведения электронных аукционов с реестровыми №№ 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0231100000219000311, 0348100085019000162, 0245100001420000018, 0230100000119000233, 0271100000320000163.

Таким образом, представленные пояснения ООО ЗСА «РИТМ», ООО «Медикэл», ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО ТПК «РИТМ», подтверждают собранные по делу № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры и координации действий. Данное поведение возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели.

Указанное поведение хозяйствующих субъектов позволило группе лиц 1 в составе ООО ЗСА «РИТМ» – ООО «КБ «Аудиомаг» и ООО

«Медикэл» выиграть аукционы с реестровыми №№ 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0348100085019000162 со средним снижением 1,16 % от НМЦ контракта, вследствие чего ООО ЗСА «РИТМ» смогло заключить государственные контракты на сумму 48 654 895,92 рублей; группе лиц 2 в составе ООО ТПК «РИТМ» – ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «Медикэл» выиграть аукционы с реестровыми №№ 0231100000219000311 и 0245100001420000018 со снижением 0,5 % от НМЦ контракта, вследствие чего ООО ТПК «РИТМ» смогло заключить государственный контракт на сумму 16 714 767,67 рублей; группе лиц 2 в составе ООО ТПК «РИТМ» – ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг» выиграть аукционы с реестровыми №№ 0230100000119000233, 0271100000320000163 со снижением 0,5 % от НМЦ контракта, вследствие чего ООО ТПК «РИТМ» смогло заключить государственный контракт на сумму 4 932 344,89 рубля.

На основании изложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности общий IP-адрес участия в электронных аукционах, использование одной выделенной сети, принадлежащей ООО ЗСА «РИТМ», обмен файлами заявок между собой и осуществление координации по подготовке заявок к электронным аукционам, анализ поведения при участии в иных электронных торгах, а также поданные заявления о заключении антиконкурентных соглашений Комиссией установлены факты, свидетельствующие о наличии в действиях группы лиц 1 в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг» с ООО «Медикэл», группы лиц 2 в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» с ООО «КБ «Аудиомаг», а также группы лиц 2 в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» с ООО «Медикэл» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных торгах с реестровыми №№ 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0231100000219000311, 0348100085019000162, 0245100001420000018, 0230100000119000233, 0271100000320000163.

Вопрос установления ущерба от реализации картельных соглашений между ответчиками, а также получение дохода Комиссией не рассматривался.

В соответствии со статьей 22 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1, 5 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать действия группы лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО «КБ «Аудиомаг» с ООО «Медикэл», нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 0254100000419000211, 0201100002619000419, 0348100085019000162.
2. Признать действия группы лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» с ООО «КБ «Аудиомаг», нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 0230100000119000233, 0271100000320000163.
3. Признать действия группы лиц в составе ООО ЗСА «РИТМ» и ООО ТПК «РИТМ» с ООО «Медикэл» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 0231100000219000311, 0245100001420000018.
4. В связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства предписание не выдавать.
5. Материалы дела № 050/01/11-1785/2020 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

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

<...>