Р Е Ш Е Н И Е № 2

Резолютивная часть решения объявлена – 26.04.2017 года

Решение изготовлено в полном объеме – 04.05.2017 года город Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – <…> – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

<…> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России;

<…> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

В присутствии на заседании:

- Представителей ООО «Бионика» – <…> (директор) и <…> (доверенность от 17.02.2017 года);

- Представителя ИП <…> – <…> (доверенность от 17.03.2017 года);

В отсутствии <…>, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Рассмотрев дело № 2, возбужденное в отношении:

- ООО «Бионика» (357502, г. Пятигорск, ул. Московская, 34а; ИНН-2618019689; ОГРН-1092650000178; КПП-263201001);

- ИП <…>;

- <…>,

по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Ставропольское УФАС России поступило письмо ФАС России (<…>), которое содержало информацию о возможных нарушениях ИП <…> и ООО «Бионика» при проведении ряда торговых процедур.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Изучив имеющиеся материалы дела, проанализировав доводы сторон, Комиссия отмечает следующее.

В Ставропольское УФАС России поступило письмо ФАС России (<…>), которое содержало информацию о возможных нарушениях ИП <…> и ООО «Бионика» при проведении ряда торговых процедур.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно 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.

Для принятия решения по рассматриваемому делу о нарушении антимонопольного законодательства, проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке по проведенным торговым аукционам:

1) Извещение № 0321300077114000079. Аукцион в электронной форме № 12-ЭА среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта с государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ставропольского края «Городская поликлиника №1» города-курорта Кисловодска на поставку реактивов в 2015 года для обеспечения нужд

учреждения. Начальная цена 2 415 644,73 рубля.

2) Извещение № 0321300077114000080. Аукцион в электронной форме № 13-ЭА среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта с государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ставропольского края «Городская поликлиника № 1» города-курорта Кисловодска на поставку расходного материала в 2015 года для обеспечения нужд учреждения. Начальная цена 1 749 598,81 рублей.

3) Извещение № 0321300181114000067. Поставка расходных материалов для клинико-диагностической и бактериологической лабораторий (реактивы, диагностикумы, среды, наборы, сыворотки, диски и прочее) для нужд ГБУЗ СК «Городская инфекционная больница» г. Пятигорска. Начальная цена 2 509 527,65 рублей.

4) Извещение № 0321100027816000051. Поставка расходных материалов из резины для работы филиалов комплекса на второе полугодие 2016 года для нужд ФГБУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 1 182 281,50 рубль.

5) Извещение № 0321200031815000078. Поставка изделий медицинского назначения для нужд ГБУЗ СК «Кисловодская психиатрическая больница». Начальная цена 1 222 286.05 рублей.

6) Извещение № 0321100027816000010. Поставка расходных материалов из резины для работы филиалов комплекса для нужд ФГБУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 1 738 326.06 рублей.

7) Извещение № 0321100027815000071. Поставка лабораторных реактивов для нужд филиалов ФГКУ «СКК «Северокавказский» МО РФ в 2015 года. Начальная цена 1 910 562,03 рубля.

8) Извещение № 0321100027816000007. Поставка лабораторных реактивов для работы филиалов комплекса для нужд филиалов ФГКУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 2 074 254,97 рубля.

9) Извещение № 0321100027816000018. Поставка расходных материалов для работы лабораторных отделений филиалов комплекса ФГБУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 2 871 945,09 рублей.

10) Извещение № 0321300096815000019. Поставка химических реактивов и расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 1 230 453.78 рубля.

11) Извещение № 0321300096815000053. Поставка товаров медицинского назначения для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 1 947 368,70 рублей.

12) Извещение № 0321300096815000054. Поставка товаров медицинского назначения для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 1 956 654,99 рублей.

13) Извещение № 0321300096815000030. Поставка химических реактивов и расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 2 146 404,27 рублей.

14) Извещение № 0321300096816000068. Поставка химических реактивов и расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 2 351 134,31 рублей.

В соответствии с пунктом 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.3 настоящего порядка.

В соответствии с пунктом 10.3 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, за исключением нарушений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) установление факта наличия конкурентных отношений между участниками соглашения.

Анализ состояния конкурентной среды осуществлен в соответствии со следующими нормативными актами:

- Федеральный закон от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

- Федеральный закон от 05.10.2015 года № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации»;

- Федеральный закон от 05.04.2013 года № 44-ФЗ (ред. от 30.12.2015 года) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

- Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденный Приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220;

- Разъяснения о применении «четвертого антимонопольного пакета» № ИА/74666/15 от 24.12.2015 года.

В целях анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2.

1) Определение временного интервала исследования товарного рынка.

Исследование состояния конкуренции при проведении открытых аукционов в электронной форме (далее - ОАЭФ) проводилось в отношении 14 аукционов. В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о контрактной системе - закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. Таким образом, временной интервал исследования на открытых аукционах в электронной форме на поставку лабораторных реактивов, расходных материалов и изделий медицинского назначения для нужд медицинских учреждений системы здравоохранения Российской Федерации определен периодом с момента опубликования извещения о проведении электронного аукциона до момента исполнения обязательств сторонами контракта. На день проведения настоящего исследования контракты, заключенные по результатам проведения аукционов исполнены. На основании изложенного, для целей проведения настоящего исследования временной интервал определен для каждого аукциона.

2) Определение продуктовых границ товарного рынка.

В соответствии с пунктом 10.3 Порядка определение продуктовых границ товарного рынка производится исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства. Объект закупки определяется исходя из необходимости реализации конкретной цели осуществления закупки, определенной с учетом положений статьи 13 Закона о контрактной системе, и установленных в соответствии со статьей 19 Закона о контрактной системе требований к закупаемому заказчиком товару, работе, услуге (в том числе предельной цены товара, работы, услуги) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки. В соответствии с пунктами 4, 5 Документации об электронных аукционах №№ 0321300077114000079, 0321300077114000080, 0321300181114000067, 0321100027816000051, 0321200031815000078, 0321100027816000010, 0321100027815000071, 0321100027816000007, 0321100027816000018, 0321300096815000019, 0321300096815000053, 0321300096815000054, 0321300096815000030, 0321300096816000068 (далее – аукционная документация), опубликованной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу http://zakupki.gov.ru, предметом Аукционов являются: поставка лабораторных реактивов, расходных материалов и изделий медицинского назначения для нужд медицинских учреждений в соответствии с технической частью аукционной документации и проектами государственного контракта. По каждому из исследуемых аукционов техническая часть аукционной документации, а так же проект прилагаемого к ней контракта содержат перечень лабораторных реактивов, расходных материалов и изделия медицинского назначения. В обобщенном виде объектом закупки всех исследованных аукционов являются лабораторные реактивы, расходные материалы и изделий медицинского назначения. Следовательно, продуктовыми границами анализа будут являться поставка лабораторных реактивов, расходных материалов и изделий медицинского назначения для нужд медицинских учреждений. Продуктовые границы определены для каждого из вышеназванных аукционов.

3) Определение географических границ товарного рынка.

Специфика изучаемого рынка позволяет определить географические границы товарного рынка, руководствуясь законодательством Российской Федерации, регулирующим отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд при осуществлении закупок товаров, работ, услуг, а именно в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», участник закупки – любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (оффшорные зоны) в отношении юридических лиц, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. В соответствии с пунктом 10.3 Порядка географические границы товарного рынка определяются с учетом материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе территорий, определенных в соглашении хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства. В рамках исследования конкурентной среды при государственных закупках, географические границы товарного рынка определяются, исходя из места доставки товара, выполнения работ и оказания услуг. Таким образом, географические границы определены для каждого

аукциона.

4) Установление факта наличия конкурентных отношений между участниками соглашения.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Все участники электронных аукционов №№ 0321300077114000079, 0321300077114000080, 0321300181114000067, 0321100027816000051, 0321200031815000078, 0321100027816000010, 0321100027815000071, 0321100027816000007, 0321100027816000018, 0321300096815000019, 0321300096815000053, 0321300096815000054, 0321300096815000030, 0321300096816000068, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, предусмотренным аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки, то есть все участники являются между собой конкурентами на право заключения государственного контракта. В соответствии с пунктом 10.3 Порядка устанавливается факт наличия конкурентных отношений между участниками соглашения. Таким образом, с момента подачи заявок на участие в электронных аукционах №№ 0321300077114000079, 0321300077114000080, 0321300181114000067, 0321100027816000051, 0321200031815000078, 0321100027816000010, 0321100027815000071, 0321100027816000007, 0321100027816000018, 0321300096815000019, 0321300096815000053, 0321300096815000054, 0321300096815000030, 0321300096816000068 ООО ИП <…> и ООО «Бионика» являлись конкурентами за право заключения контрактов на поставку лабораторных реактивов, расходных материалов и изделий медицинского назначения для нужд медицинских учреждений системы здравоохранения Российской Федерации. Таким образом, в период проведения каждого из аукционов, перечисленных в таблице ИП <…> и ООО «Бионика» являлись между собой конкурентами на право заключения контрактов на поставку лабораторных реактивов, расходных материалов и изделий медицинского назначения.

Ставропольским УФАС России был проанализирован официальный сайт государственных закупок www.zakupki.gov.ru, а также запрошены электронные торговые площадки АО «Единая электронная торговая площадка», ООО «РТС-тендер» и ЗАО «Сбербанк-АСТ».

По результатам анализа установлено следующее.

1) Извещение № 0321300077114000079. Аукцион в электронной форме № 12-ЭА среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта с государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ставропольского края «Городская поликлиника №1» города-курорта Кисловодска на поставку реактивов в 2015 года для обеспечения нужд учреждения. Начальная цена 2 415 644,73 рубля.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2015-01-15 11:45:31	<…>	<…>	2 391 488,00	1%	<…>
2	ИП <…>	2015-01-15 15:32:49	<…>	<…>	2 403 566,51	0,5%	-

2) Извещение № 0321300077114000080. Аукцион в электронной форме № 13-ЭА среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта с государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ставропольского края «Городская поликлиника № 1» города-курорта Кисловодска на поставку расходного материала в 2015 года для обеспечения нужд учреждения. Начальная цена 1 749 598,81 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2015-01-15 12:15:47	<…>	<…>	1 732 102,00	1%	<…>
2	ИП <…>	2015-01-15 15:42:20	<…>	<…>	1 740 850,82	0,5%	-
3	ООО «МедСнаб»	2015-01-15 16:06:38	<…>	-	-	-	-

3) Извещение № 0321300181114000067. Поставка расходных материалов для клинико-диагностической и бактериологической лабораторий (реактивы, диагностикумы, среды, наборы, сыворотки, диски и прочее) для нужд ГБУЗ СК «Городская инфекционная больница» г. Пятигорска. Начальная цена 2 509 527,65 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2015-01-16 12:21:48	<…>	<…>	2 484 432,00	1%	<…>
2	ИП <…>	2015-01-16 15:47:49	<…>	<…>	2 496 980,00	0,5%	-

4) Извещение № 0321100027816000051. Поставка расходных материалов из резины для работы филиалов комплекса на второе

полугодие 2016 года для нужд ФГБУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 1 182 281,50 рубль.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2016-09-29 12:11:35	<…>	<…>	1 176 370,00	0,5%	-
2	ИП <…>	2016-09-29 16:40:41	<…>	<…>	1 176 370,00	0,5%	<…>

5) Извещение № 0321200031815000078. Поставка изделий медицинского назначения для нужд ГБУЗ СК «Кисловодская психиатрическая больница». Начальная цена 1 222 286.05 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2015-07-13 00:28:18	<…>	<…>	1 216 174,00	0,5%	-
2	ИП <…>	2015-07-13 12:20:11	<…>	<…>	1 216 174,00	0,5%	<…>
3	ООО «Фиам»	2015-07-13 12:55:13	<…>	-	-	-	-

6) Извещение № 0321100027816000010. Поставка расходных материалов из резины для работы филиалов комплекса для нужд ФГБУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 1 738 326.06 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2016-05-13 13:42:51	<…>	<…>	1 729 634,00	0,5%	-
2	ИП <…>	2016-05-13 17:47:34	<…>	<…>	1 720 940,00	1%	<…>
3	ООО «ИЛИПС»	2016-05-13 15:45:10	<…>	<…>	1 720 940,00	1%	-

7) Извещение № 0321100027815000071. Поставка лабораторных реактивов для нужд филиалов ФГКУ «СКК «Северокавказский» МО РФ в 2015 года. Начальная цена 1 910 562,03 рубля.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2015-08-27 16:09:04	<…>	<…>	1 891 456,00	0,5%	<…>
2	ИП <…>	2015-08-27 12:52:12	<…>	<…>	1 901 009,22	1%	-
3	ООО «МедСнаб»	2015-08-28 08:28:12	<…>	<…>	-	1%	-

8) Извещение № 0321100027816000007. Поставка лабораторных реактивов для работы филиалов комплекса для нужд филиалов ФГКУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 2 074 254,97 рубля.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2016-05-13 14:00:54	<…>	<…>	2 053 512,00	1%	<…>
2	ИП <…>	2016-05-13 18:08:44	<…>	<…>	2 063 883,70	0,5%	-
3	ООО «ИЛИПС»	2016-05-13 15:40:16	<…>	<…>	-	-	-

9) Извещение № 0321100027816000018. Поставка расходных материалов для работы лабораторных отделений филиалов комплекса ФГБУ «СКК «Северокавказский» МО РФ. Начальная цена 2 871 945,09 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	2016-06-09 16:44:26	<…>	<…>	2 857 585,00	0,5%	-
2	ИП <…>	2016-06-09	<…>	<…>	2 843 225,00	1%	<…>

		12:51:17					

10) Извещение № 0321300096815000019. Поставка химических реактивов и расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 1 230 453.78 рубля.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	13.02.2015 14:42:12	<…>	<…>	1 224 301,51	0,5%	-
2	ИП <…>	13.02.2015 16:24:38	<…>	<…>	1 218 149,00	1%	<…>

11) Извещение № 0321300096815000053. Поставка товаров медицинского назначения для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 1 947 368,70 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	15.04.2015 14:03:39	<…>	<…>	1 937 631,86	0,5%	-
2	ИП <…>	15.04.2015 16:07:22	<…>	<…>	1 927 895,00	1%	<…>

12) Извещение № 0321300096815000054. Поставка товаров медицинского назначения для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 1 956 654,99 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	15.04.2015 14:03:39	<…>	<…>	1 946 871,72	0,5%	-
2	ИП <…>	15.04.2015 16:07:22	<…>	<…>	1 937 088,00	1%	<…>

13) Извещение № 0321300096815000030. Поставка химических реактивов и расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 2 146 404,27 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	26.02.2015 16:47:18	<…>	<…>	2 124 940,00	1%	<…>
2	ИП <…>	26.02.2015 13:51:21	<…>	<…>	2 135 672,25	0,5%	-

14) Извещение № 0321300096816000068. Поставка химических реактивов и расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ СК «Городская больница № 2» г. Пятигорска. Начальная цена 2 351 134,31 рублей.

номер заявки участника	наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Снижение от начальной	IP подписания контракта участником
1	ООО «Бионика»	06.06.2016 15:46:00	<…>	<…>	2 339 378,00	0,5%	-
2	ИП <…>	06.06.2016 16:57:00	<…>	<…>	2 327 622,00	1%	<…>

Из приведенных таблиц видно, что процедура проведения каждого аукциона идентична:

- Один претендент подает предложение о снижение цены контракта на 0,5%;

- Далее второй претендент подает предложение о снижение цены контракта еще на 0,5%;

- Первый претендент отказывается от дальнейшей борьбы;

- Победителем аукциона признается второй претендент с текущим снижением начальной (максимальной) цены контракта на 1%.

В ходе проведенных четырнадцати аукционов интересы ИП <…> и ООО «Бионика» были удовлетворены, поскольку каждое из них получило свой государственный контракт, что свидетельствует о согласованности действий между данными участниками. Конкурентные отношения, которые подразумевают ценовую состязательность и конкурентную борьбу между участниками указанных торгов, направленную на снижение цены контракта, заменены сознательным объединением действий до начала торгов, приведшие к заключению государственных контрактов с минимальным понижением цены. Целью проведения открытых аукционов на право заключения государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг является экономия бюджетных средств. Действия вышеуказанных участников отказавшихся от соперничества, нанесли ущерб бюджету Ставропольскому краю.

Действия, продемонстрированные хозяйствующими субъектами, были направлены на заключение государственных контрактов с минимальным понижением цены. Подобная синхронность возможна только в случае, если действия каждого хозяйствующего субъекта заранее известны другому. На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что хозяйствующие субъекты заранее распределили открытые аукционы в электронной форме № 0321300077114000079, 0321300077114000080, 0321300181114000067, 0321100027816000051, 0321200031815000078, 0321100027816000010, 0321100027815000071, 0321100027816000007, 0321100027816000018, 0321300096815000019, 0321300096815000053, 0321300096815000054, 0321300096815000030, 0321300096816000068 между собой, чтобы каждый хозяйствующий субъект получил интересующий государственный контракт.

Согласно пункта 2 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 года № 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. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, 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.

Кроме того, согласованные действия хозяйствующих субъектов предполагают предсказуемое индивидуальное поведение формально независимых субъектов, определяющее цель их действий и причину выбора каждым из них модели поведения на товарном рынке. Антиконкурентное соглашение, не имеющие какого-либо оформления в виде соглашений или достижения каких-либо иных формальных договоренностей, предполагают скоординированные и направленные действия хозяйствующих субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка.

Анализ торгов, в которых участвовали ИП <…> и ООО «Бионика» за период с 01.01.2014 года по настоящее время показал, что в случае участия в торгах двух хозяйствующих субъектов торги проходят идентично, а именно снижение цены на 1%.

В случае же, если в торгах принимало участие какое-либо другое предприятие, то цена снижалась существенно (Например: №№ 0321200008515000012 на 42,00%, 0321300150515000062 на 59,51%, 0321200031815000065 на 47,55%, 0321100027815000072 на 42,58%, 0321100027816000042 на 34,50%, 0321200008516000260 на 42,00%, 0104200002413000705 на 35,01%, 0321100018615000012 на 26,71%, 0321100027015000087 на 27,33%, 0114200000115000516 на 59,22%, 31603638208 на 28,37%, 0321100027816000042 на 34,50%, 0321300036516000050 на 57,83%, 0321100027015000140 на 29,98%, 0104200002413001483 на 50,87%, 0321100027815000072 на 42,58%, 0104200002413001094 на 51,59%, 0321100027815000075 на 36,28% и др.).

Также Комиссией был проанализированы оригиналы электронных заявок, которые направлялись на электронные площадки. Было установлено, что если нажать на свойства документа Word, будет указано, что автором заявок ИП <…> и ООО «Бионика» является один и то же пользователь («Two», «User», «1» или «Лерочка»). Компьютер, зарегистрирован на ООО «Бионика».

Кроме того, согласно банковских данных, ИП <…> и ООО «Бионика» осуществляла денежные переводы между собой. Например:

- 29.09.2014 года. Перевод денежных средств на пополнение договора займа от 23.09.2014 года на сумму 300000 рублей;

- 10.10.2014 года. Перевод денежных средств на пополнение договора займа от 23.09.2014 года на сумму 2700000 рублей;

- 30.10.2014 года. Перевод денежных средств на пополнение договора займа от 23.09.2014 года на сумму 600000 рублей;

- 13.11.2014 года. Перевод денежных средств на пополнение договора займа от 12.11.2014 года на сумму 2350000 рублей и др.

Указанные обстоятельства в совокупности свидетельствуют о том, что ИП <…> и ООО «Бионика», которые являются конкурентами на товарном рынке оптовой торговли фармацевтической продукцией, заранее согласовали свои действия при проведении указанных аукционов, что в свою очередь позволило каждому выиграть «свой» аукцион с текущим снижением начальной (максимальной) цены контракта на 1%. То есть

разделили аукционы между собой.

О наличии такого соглашения между хозяйствующими субъектами свидетельствуют следующие косвенные признаки:

1) Отсутствие конкурентной борьбы, в случаях когда участниками является данные хозяйствующие субъекты.

2) Заявки и ценовые предложения ИП <…> и ООО «Бионика» подавались с одного IP-адреса – <…> или <…>.

3) Заявки в электронном виде на вышеуказанные торги создавались одним автором и на одном компьютере, зарегистрированном на ООО «Бионика».

4) ИП <…> и ООО «Бионика» многократно осуществляли денежные переводы между собой на крупные суммы денежных средств.

В соответствии с пунктом 17 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» согласование хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке является одним из признаков ограничения конкуренции.

Указанные обстоятельства указывают на наличие антиконкурентного сговора.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «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.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссией Ставропольского УФАС России было вынесено Заключение об обстоятельствах дела № 2 от 10.04.2017 года.

Заключение от 10.04.2017 года было получено ООО «Бионика», ИП <…> и <…>. В Ставропольское УФАС России поступили письменные возражения от ответчиков, в которых указано, что стороны подтверждают факт заключения и реализации антиконкурентного сговора и просят освободить от административной ответственности в связи добровольным сознании в реализации сговора. Тем не менее было указано ряд возражений на Заключение об обстоятельствах дела № 2 от 10.04.2017 года:

1) Анализ состояния конкуренции был проведен в соответствии с пунктом 10.3 Приказа ФАС России от 28.04.2010 года № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», который не применяется при рассмотрении дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ставропольскому УФАС России необходимо было провести анализ рынка в соответствии Порядком проведения анализа рынка, который включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Комиссия отмечает, что, фактические и иные обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции соответствуют требованиям антимонопольного законодательства, а именно при проведении анализа состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства от 02.02.2017 года был установлены и определены:

а) временной интервал исследования товарного рынка (л.д. 92 том № 1);

б) предмет торгов (л.д. 92 том № 1);

в) состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (л.д. 91 том № 1).

Кроме того, все вышеперечисленные пункты были подробно, по каждому из проведенных аукционов, отражены в Приложении № 1 к вышеуказанному исследованию.

Все вышесказанное позволяет сделать вывод о том, что эти исследования являются детальным описанием аукционов, что систематизировано в Приложении № 1 к этим исследованиям.

Комиссия приходит к выводу, что Ставропольским УФАС России был проведен анализ и отражена информация в полном объеме и как следствие содержит всю необходимую информацию для полного и всестороннего рассмотрения дела и принятия обоснованного решения.

На основании вышеизложенного, данное обстоятельство не влияет на выводы Комиссии, изложенные в Заключении об обстоятельствах дела № 2 от 10.04.2017 года.

2) Действия участников сговора не нанесли ущерб бюджету Ставропольского края.

Комиссия не согласна с данным утверждением, так как антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных лицом расходов. В соответствии с пунктом 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 года № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Ставропольским УФАС России был проведен анализ, по результатам которого было установлено, что сумма незаконно полученного дохода рассчитывается как сумма контрактов, заключенных с нарушением законодательства.

№ п/п	Торги	Победитель	Начальная цена	Сумма контракта
1	0321300077114000079	ООО «Бионика»	2 415 644,73	2 391 488,00
2	0321300077114000080	ООО «Бионика»	1 749 598,81	1 732 102,00
3	0321300181114000067	ООО «Бионика»	2 509 527,65	2 484 432,00
4	0321100027816000051	ИП <…>	1 182 281,50	1 176 370,00
5	0321200031815000078	ИП <…>	1 222 286.05	1 216 174,00
6	0321100027816000010	ИП <…>	1 738 326.06	1 720 940,00
7	0321100027815000071	ООО «Бионика»	1 910 562,03	1 891 456,00
8	0321100027816000007	ООО «Бионика»	2 074 254,97	2 053 512,00
9	0321100027816000018	ИП <…>	2 871 945,09	2 843 225,00
10	0321300096815000019	ИП <…>	1 230 453.78	1 218 149,00
11	0321300096815000053	ИП <…>	1 947 368,70	1 927 895,00
12	0321300096815000054	ИП <…>	1 956 654,99	1 937 088,00
13	0321300096815000030	ООО «Бионика»	2 146 404,27	2 124 940,00
14	0321300096816000068	ИП <…>	2 351 134,31	2 327 622,00

Таким образом, сумма незаконно полученного дохода равна:

- ООО «Бионика» – 12 677 930 рублей.

- ИП <…> – 14 367 463 рублей.

- Общая сумма – 27 045 393 рублей.

Таким образом, действия ООО «Бионика», ИП <…> и <…> нанесли ущерб бюджету Ставропольского края.

3) Указанные косвенные признаки не свидетельствуют о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссия не согласна с данным утверждением, так как картельный сговор антимонопольный орган вправе доказывать с помощью косвенных доказательств. Суды признают такую практику правомерной, соглашаясь, что 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. Косвенными доказательствами, например, могут выступать документы, подтверждающие совпадение поведения, неофициальные контакты представителей компаний, в том числе электронная переписка, использование конкурентами единой инфраструктуры (например, единый IP-адрес участников аукциона, единый контактный телефон и т.п.).

Указанное утверждение подтверждается имеющейся судебной практикой, в частности Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 23.04.2015 года по делу № А42-2564/2014, Постановлением ФАС Московского округа от 25.06.2013 года по делу № А40-64690/12-130-611 и др.

Остальным возражениям уже дана оценка в мотивировочной части настоящего решения.

Сопоставив вышеуказанные обстоятельства, комиссия Ставропольского УФАС России, приходит к выводу, что в действиях ООО «Бионика», ИП <…> и <…> имеет место нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи окончанием процедур проведения торгов и заключением по их итогам муниципальных контрактов, основания для выдачи предписания отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

1) Признать в действиях:

- ИП <…>;

- ООО «Бионика» (357502, г. Пятигорск, ул. Московская, 34а; ИНН-2618019689; ОГРН-1092650000178; КПП-263201001);

- <…>,

факт нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в реализации антиконкурентного соглашения при проведении торговых процедур № 0321300077114000079, 0321300077114000080, 0321300181114000067, 0321100027816000051, 0321200031815000078, 0321100027816000010, 0321100027815000071, 0321100027816000007, 0321100027816000018, 0321300096815000019, 0321300096815000053, 0321300096815000054, 0321300096815000030, 0321300096816000068, направленного на поддержание цен на торгах.

2) В связи окончанием процедур проведения торгов и заключением контрактов, предписание не выдавать.

Председатель Комиссии: <…>

Члены Комиссии: <…>

<…>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.