

Решение изготовлено в полном объеме 03.12.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....> –<.....>.

Члены Комиссии:

<.....> – <.....>;

<.....> — <.....>;

рассмотрев дело №086/01/11-1328/2020 по признакам нарушения ООО «Мединновации» (101000, Россия, г. Москва, проезд Лубянский, д. 27/1, стр1, каб.31 ИНН: 7709894209) и ООО «Дентекс» (115477, Россия, г. Москва, ул. Кантемировская, д. 65, 3 эт., пом. 14, ИНН: 7709847093) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в присутствии – представителей ООО «Мединновации» <.....>; ООО «Дентекс» <.....>.

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре (далее - Управление), в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства, были обнаружены признаки п.2 ч.1 ст.11 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) в действиях участников открытых аукционов в электронной форме (далее — ОАЭФ): ООО «Мединновации» (101000, Россия, г. Москва, проезд Лубянский, д. 27/1, стр1, каб.31 ИНН: 7709894209) и ООО «Дентекс» (115477, Россия, г. Москва, ул. Кантемировская, д. 65, 3 эт., пом. 14, ИНН: 7709847093).

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре от 12.08.2020 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении рассмотрения дела №086/01/11-1328/2020 от 13.08.2020 рассмотрение дела было назначено на 27.08.2020.

27.08.2020 на заседании представителями ответчиков заявлено ходатайство об отложении дела на более поздний срок в связи с предоставлением необходимых документов (информации), также заявлены ходатайства о приобщении к материалам дела дополнительных доказательств. Комиссией вышеуказанное ходатайство удовлетворено.

27.08.2020 состоялось рассмотрение дела по существу Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела.

Определением об отложении дела рассмотрение отложено на 14.09.2020.

14.09.2020 на заседании представителями ответчиков заявлено ходатайство об отложении дела на более поздний срок в связи с предоставлением необходимых документов (информации), также заявлены ходатайства о приобщении к материалам дела дополнительных доказательств. Комиссией вышеуказанные ходатайства удовлетворены.

Определением об отложении дела рассмотрение отложено на 22.10.2020.

22.10.2020 отсутствует кворум для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением об отложении дела рассмотрение отложено на 23.11.2020.

23.11.2020 состоялось рассмотрение дела, по существу.

В результате проведенного Управлением анализа данных в единой информационной системе, а также информации, представленной электронно-торговыми площадками (далее - ЭТП) установлено следующее.

1. 15.10.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0187200001718001280 о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее - ОАЭФ) на поставка ортопантомографа с телерентгенографической приставкой с начальной (максимальной) ценой контракта (далее – НМЦК) 10 009 540,00 руб.

В соответствии с итоговым протоколом поданы следующие ценовые предложения в аукционе:

Наименование	Стоимость	Статус Допуска	Дата
ООО "ДЕНТЕКС"	2,00% 9 809 349,20 RUB	Допущен	29.10.2018 14:53
ООО "МЕДИННОВАЦИИ"	1,50% 9 859 396,90 RUB	Допущен	30.10.2018 12:15

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «Дентекс», предложившее цену контракта 9 809 349,20 руб., что ниже НМЦК на 2%.

Вместе с тем, ООО «Мединновации» сделано ценовое предложение меньше чем у ООО «Дентекс» и позже, что в условиях реальной конкуренции исключает возможность победы ООО «Мединновации», т.к. в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ победителем признается участник закупки, первым предложивший наименьшую цену контракта.

Более того, Управлением установлено, что заявки участников и ценовые предложения поступили с одного IP - 62.141.88.211.

Несмотря на то, что юридический адрес участников рассматриваемых аукционов является разным, подача заявок на участие, подача ценовых предложений, а также заключение контрактов осуществлялись лицами с идентичных ip-адресов, что говорит об их подаче из одних (физических) мест. Вышеуказанное свидетельствует об использовании ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» единой инфраструктуры для участия в ОАЭФ.

Более того, установлено, что участники пользовались единой инфраструктурой для подготовки заявок в ОАЭФ: к примеру, при сравнении свойств файла с наименованием «Декларация_о_соответствии_требованиям», поданного в составе второй части заявки ООО «Дентекс» и файла с наименованием «Декларация_о_соответствии_требованиям», поданного в составе второй части заявки ООО «Мединновации» установлено, что документы созданы через одну учетную запись – «<.....>»; также изменены через одну учетную запись – «<.....>», в описании документа в строке организация у документов указано - «Hewlett-Packard Company», в строке наименования у обоих файлов указано – «ООО «Вектор-Восток»», дата создания содержимого данных файлов – 13.11.2017 и дата последнего сохранения также совпадают – 14.11.2017 время в 19 ч. 59 мин.

С учётом того, что по условиям аукционной документации, период подачи заявок составляет от 1 до 1,5 недель, подачи ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» заявок в период от нескольких минут до нескольких часов является относительно синхронным поведением хозяйствующих субъектов-конкурентов.

Следует особо отметить, что, исходя из требований Закона о контрактной системе и порядка работы ЭТП, Общества, а также организатор торгов не могли знать, в какое время, и кто подал заявки на участие в торгах, из чего следует крайне малая вероятность случайности синхронного поведения ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» и объясняется договорённостью между ними.

О подаче заявок ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» могло быть известно только в случае информирования об этом друг друга и (или) заранее планирования этого, что является косвенным доказательством признаков нарушения п.2 ч.1 ст.11 Закона о защите конкуренции.

Более того, совпадение данных свойств файлов заявок участников ОАЭФ, при условии создания их на разных компьютерах практически невозможно в силу следующих обстоятельств.

Учётная запись -это хранимая в компьютерной системе совокупность данных о пользователе, необходимая для его опознавания (аутентификации) и

предоставления доступа к его личным данным и настройкам. Имя учетной записи задается пользователем и используется в ходе аутентификации при входе в систему. Таким образом, совпадение имени учетной записи, создавшей и/или изменившей файл возможно только в случае их создания на одном устройстве. Использование одной учетной записи при формировании заявок на участие в торгах от разных организаций подтверждается и ее персонификацией.

Таким образом, множественное совпадение данных файла заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу», а также то, что формирование заявок и их подача совершалась с одних устройств ввода-вывода информации (персональных компьютеров), находящихся в одном (физическом) месте.

Более того, в совокупности с этим стоит оценивать и факт полного совпадения размеров файлов.

Размер файла -это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске. Основная единица измерения размера файла -байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт, или их незначительное различие, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов.

Таким образом, множественное совпадение данных файла, совпадение размеров файлов заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок.

Совпадают размеры вышеуказанных файлов - 19 кб. и хэш-сумма файлов по всем критериям: CRC32 - 56b55e8f, MD5 - 7786c308412d8418f09e243ce128a5ff, SHA-1 - 01152eebffc4aaa8c8cc7700370860e4e8c81ec0.

Хэш-сумма файла (контрольная сумма файла) - это его уникальное цифровое значение, которое не может совпадать у двух различных файлов (в том числе с одинаковым наименованием) и остается неизменным в случае изменения наименования файла (при неизменности содержания такого файла).

Совпадение хэш-сумм файлов, поданных ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» для участия в аукционе свидетельствует об абсолютной идентичности таких файлов.

Таким образом, действия ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Аналогичное поведение ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» установлено также при участии в следующих аукционах:

Стоимость (руб.)	Реестровый номер	Наименование публикации	Дата публикации
------------------	------------------	-------------------------	-----------------

22 418,20	610	0187200001720000822	Поставка медицинского оборудования для оснащения стоматологической поликлиники	29.07.2020
3 016 954,00		0187200001720000762	Поставка установки для деструкции и обеззараживанию медицинских отходов	17.07.2020
12 459,79	684	0387200009119000904	Поставка медицинского (стоматологического) расходного материала для взрослого лечебно-профилактического отделения	03.04.2019
10 500,00	009	0187200001719000056	Поставка медицинского оборудования (ортопантомографа с телерентгенографической приставкой)	21.02.2019
10 500,00	009	31807034733	Поставка Аппарата рентгеновского, используемого для диагностики, применяемого в медицинских целях	17.10.2018
10 500,00	009	0187200001718001238	Поставка медицинского оборудования	12.10.2018
4 044 586,63		31806376475	Поставка медицинского (стоматологического) расходного материала для взрослого лечебно-профилактического отделения	16.04.2018

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого между ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из 2 участников осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение контракта, однако, будучи допущенными до участия к торгам, участники не конкурировали между собой, а подавали минимальные ценовые предложения, в некоторых ОАЭФ одинаково минимальные ценовые предложения, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

Однако, при участии в ОАЭФ с добросовестными участниками, указанные хозсубъекты снижают НМЦК.

Также между указанными организациями установлена следующая аффилированность:

Аукцион является конкурентной процедурой, которая подразумевает самостоятельную подготовку и участие хозяйствующих субъектов-конкурентов в торгах. С момента признания первых частей заявок соответствующими документации аукциона все допущенные организации становятся конкурентами в рамках открытых аукционов в электронной форме.

В соответствии с ч.4 ст. 24 Федерального закона «О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Согласно ч. 10 ст. 69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта, и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Подаявая заявку на участие в аукционе, внося обеспечение заявки, претендент обладает информацией о необходимости подать наименьшее ценовое предложение в целях победы на аукционе и заключения государственного контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции (далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) 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 (п. 2).

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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.

В соответствии с частью 1 статьи 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Согласно части 1 статьи 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). При этом частью 2 статьи 158 ГК РФ также установлено, что сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Законом о защите конкуренции не установлено специального требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции. В соответствии с пунктом 18 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. Следовательно, подобное соглашение может быть заключено и в устной форме с учетом фактических действий сторон соглашения.

Из анализа вышеприведенной нормы следует, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Закон о защите конкуренции содержит специальное определение соглашения, которое подлежит применению при оценке факта правонарушения в сфере антимонопольного

законодательства.

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 и с учетом положений статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к последствиям, перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются, и у антимонопольного органа отсутствует обязанность доказывания фактического исполнения участниками достигнутых соглашений.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009, согласно которой возможность доказывания согласованных действий через их результат в отсутствие документального подтверждения наличия договоренности об их совершении применима только к согласованным действиям, а не к соглашениям.

Следует учитывать, что поскольку картелем является соглашение, запрещенное законом и влекущее административную либо уголовную ответственность, случаи заключения формальных (документальных) картельных соглашений чрезвычайно редки. Соглашения заключаются (достигаются) посредством устных договоренностей, электронной переписки либо конклюдентных действий участников картеля, не являющихся его инициаторами.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, генеральным директором ООО «Мединновации» и единоличным учредителем является <.....>, единоличным учредителем ООО «Дентекс» является <.....>, управляющим - <.....>.

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» не распространяются.

Из изложенного выше определенного поведения хозяйствующих субъектов на аукционах в электронной форме, выразившиеся в заключении устного картельного соглашения, усматриваются признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела от ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» поступала мотивированная позиция по обстоятельствам дела, согласно которым ответчики признают факт наличия соглашения между ними.

Комиссия отмечает, что понятие «картель» в российском праве гармонизировано с нормами международного права.

Картели запрещены безусловно - *per se* («как таковые»). Картель сформулирован в законе как формальный состав правонарушения. Это основное его отличие от других антиконкурентных соглашений, что и определяет предмет доказывания по делам о картелях. Ввиду чего наличие картельного сговора даже не ставится в зависимость получения прибыли участниками картеля и нанесения ущерба каким-либо лицам.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности доказательств, в том числе и прямых – признания участников антиконкурентного соглашения.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Мединновации» и ООО «Дентекс» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных контрактов в полном объеме.

На основании вышеизложенного, руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Мединновации» (101000, Россия, г. Москва, проезд Лубянский, д. 27/1, стр1, каб.31 ИНН: 7709894209) и ООО «Дентекс» (115477, Россия, г. Москва, ул. Кантемировская, д. 65, 3 эт., пом. 14, ИНН: 7709847093) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении устного картельного соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах при участии в вышеуказанных ОАЭФ на общую сумму 82 394 458, 50 руб.

2. Передать материалы №086/01/11-1328/2020 уполномоченному должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

<.....>

