ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610019 г.Киров, ул.К.Либкнехта, 69

Ответчики:
ООО «Синтез Коми»
167000, Республика Коми, г. <...>, ул. <...>,
д. <...> оф. <...>
ИП <...>
610000, Кировская область, г. Киров, ул. <...>
ООО «Межрегиональная медицинская компания»
610000, Кировская область, г. Киров, ул.<...>, 3 этаж
ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии»
610000, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, 3 этаж
ООО «Осмед-МТ»
610000, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, 3 этаж
ООО «Дельрус-К»
610042, Кировская область, г. Киров, ул. <...>
Заинтересованные лица:
Департамент государственных закупок Кировской области
610045, Кировская область, г. Киров, ул. <...>
Департамент здравоохранения Кировской области
610019, Кировская область, г. Киров, ул. <...>

РЕШЕНИЕ
по делу № 53/03-10

10 мая 2011 года г. Киров

Резолютивная часть решения объявлена 22 апреля 2011 года
Полный текст решения изготовлен 10 мая 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее комиссия Кировского УФАС России), назначенная приказами от 22 октября 2010 № 152 , 06 декабря 2010г. № 170 в составе:

Председателя Комиссии:

<...>– руководителя УФАС России по Кировской области;

Членов комиссии:

<...> – начальника отдела КРЗ УФАС России по Кировской области;

<...>– эксперта отдела КРЗ УФАС России по Кировской области;

<...>– специалиста отдела КРЗ УФАС России по Кировской области,

рассмотрев дело № 53/03-10 по признакам нарушения в действиях ООО «Синтез Коми» (167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. <...>), ИП Ш<...>. (610000, Кировская область, г. Киров, ул. <...>), ООО «Межрегиональная медицинская компания» (610000, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, 3 этаж), ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» (610000, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, 3 этаж), ООО «Осмед-МТ» (610000, Кировская область, г. Киров, ул.<...>, 3 этаж), ООО «Дельрус-К» (610042, Кировская область, г. Киров, ул. <...>) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при участии их в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на поставку изделий медицинского назначения для государственных нужд Кировской области (код закупки 10/ОА-001216/ЗНВ), проведенного департаментом государственных закупок Кировской области 22 июля 2010г.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кировского УФАС России поступили материалы от департамента государственных закупок Кировской области (далее – Департамент закупок) о признаках согласованных действий участников открытого аукциона 10/ОА-001216/ЗНВ на право заключения государственного контракта на поставку изделий медицинского назначения для государственных нужд Кировской области (далее - Аукцион), проведенного 22 июля 2010г.

Аукцион проводился по 23 лотам, общая начальная (максимальная) цена контракта по лотам:

Лот № 1 - Набор интрамедуллярных штифтов с блокированием для плечевой кости – 203 630 рублей.

Лот № 2 - Набор интрамедуллярных штифтов с блокированием для большеберцовой кости с атравматичным изгибом – 293 800 рублей.

Лот № 3 - Набор интрамедуллярных штифтов для бедренной кости с блокированием, анатомически изогнутых – 79 160 рублей.

Лот № 4 - Набор проксимальных бедренных штифтов – 466 560 рублей.

Лот № 5 - Набор интрамедуллярных дистальных бедренных штифтов – 502 500 рублей.

Лот № 6 - Комплект инструментов и имплантатов для интрамедуллярного остеосинтеза переломов длинных трубчатых костей у детей – 213 840 рублей.

Лот № 7 - Эндопротез тазобедренного сустава бесцементный – 1 148 000 рублей.

Лот № 8 - Эндопротез тазобедренного сустава цементный – 157 950 рублей.

Лот № 9 - Комбинированный эндопротез тазобедренного сустава – 126 000 рублей.

Лот № 10 - Эндопротез коленного сустава – 328 000 рублей.

Лот № 11 - Система для коррекции деформации позвоночника с педикулярными крючками и поперечным коннектором – 547 000 рублей.

Лот № 12 - Система для коррекции деформации позвоночника с ламинарными крючками и поперечным коннектором – 507 000 рублей.

Лот № 13 – Наборы одноразовых расходных материалов для краниотомии – 1 260 000 рублей.

Лот № 14 – Системы для переднебоковой фиксации пояснично-крестцового отдела позвоночника – 1 040 000 рублей.

Лот № 15 – Шейные кейджи – 700 500 рублей.

Лот № 16 – Импланты для динамической стабилизации поясничного отдела позвоночника – 2 077 500 рублей.

Лот № 17 – Системы для редукции спондилолистезов – 617 000 рублей.

Лот № 18 – Системы для задней стабилизации кранио-цервикального отдела – 1 066 092 рублей.

Лот № 19 – Система для фиксации шейного отдела позвоночника – 269 700 рублей.

Лот № 20 – Спинальные импланты для динамической фиксации шейного отдела позвоночника – 390 000 рублей.

Лот № 21 – Системы для фиксации позвоночника при остеопорозах – 512 500 рублей.

Лот № 22 – Комплект для краниопластики – 218 680 рублей.

Лот № 23 – Расходные материалы для анестезиологии и реанимации по нейрохирургии – 827 123 рубля 30 копеек.

Департамент закупок указывает, что на участие в Аукционе были поданы заявки 6 участников размещения заказа: ООО «Синтез Коми» (лоты № 1-12), ИП <...> (лоты № 13, 14, 16, 17, 20, 21), ООО «Межрегиональная медицинская компания» (лоты № 14, 16, 20, 21), ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» (лоты № 1-6, 11-13), ООО «Осмед-МТ» (лоты № 7-10, 17), ООО «Дельрус-К» (лоты № 15, 18, 19, 22, 23). К участию в Аукционе допущены все заявки. При этом по лотам № 1 - 14, 16, 17, 20, 21 было допущено по 2 участника размещения заказа. При проведении процедуры аукциона 22 июля 2010г. по лотам № 1 - 14, 16, 17, 20, 21 участниками размещения заказа было сделаны по одному предложению о снижении начальной (максимальной) цены контракта в размере 0,5%. Таким образом, снижение начальной (максимальной) цены контракта по всем лотам составило 1%. Данное снижение цены контракта могло возникнуть в результате распределения лотов участниками размещения заказа, до начала процедуры открытого аукциона, с целью минимального снижения цены по каждому лоту.

Таким образом, по мнению Департамента закупок, в действиях участников Аукциона усматриваются признаки согласованных действий, направленные на поддержание максимальных цен на торгах.

В рамках проверки материалов от департамента здравоохранения Кировской области (далее – Департамент здравоохранения) получены сведения о порядке определения начальной (максимальной) цены контрактов по лотам аукциона, сведения о признании победителями торгов по аналогичным предметам закупок вышеуказанных хозяйствующих субъектов.

На основании указанных материалов приказом руководителя Кировского УФАС России от 22 октября 2010г. № 152 возбуждено дело № 53/03-10 по признакам нарушения участниками размещения заказа ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Определением о назначении дела № 53/03-10 от 22.10.2010г. у хозяйствующих субъектов запрашивались документы и сведения: копии учредительных документов; данные по участию в торгах, запросах котировок в 2008 - 2010 годах на территории Кировской области (копии конкурсных, аукционных, котировочных заявок с приложением сметы затрат документации); данные бухгалтерской отчетности организации: получено доходов от всех видов деятельности всего, в т.ч. от поставки изделий медицинского назначения (без НДС) за 2008-2009 годы; копию Отчета о прибылях и убытках по форме № 2 за 2008-2009 годы или выписку из Книги учета доходов-расходов финансово-хозяйственной деятельности хозяйствующего субъекта за 2008-2009 годы; письменные пояснения о причинах поведения при участии в открытом аукционе, с приложением подтверждающих документов; данные по исполнению государственных (муниципальных) контрактов в 2007-2010 годах: копии государственных (муниципальных) контрактов с приложением данных по фактическим затратам на поставку изделий медицинского назначения по статьям затрат за 2007-2010 годам с обоснованием изменения по каждой статье затрат с ссылкой на нормативные правовые акты, бухгалтерские документы или иные документы (указать отдельно по годам, Кировской области, Республике Коми).

В качестве заинтересованного лица к участию в деле привлечен Департамент закупок.

Определениями об отложении дела № 53/03-10 от 08.12.2010г., 31.01.2011г, 15.03.2011г. у хозяйствующих субъектов дополнительно запрашивались сведения и документыо поставляемых по заявкам медицинских учреждений изделиях медицинского назначения: копии заявок медицинских учреждений; акты приемки изделий медицинского назначения; документы, связанные с исполнением государственных контрактов (привлечение к поставке изделий медицинского назначения третьих лиц, документы по исполнению контрактов); иные документы и сведения, которые по мнению обществ, могут свидетельствовать об отсутствии согласованных действий между участниками аукциона.

В качестве заинтересованного лица к участию в деле привлечен Департамент здравоохранения.

У Департамента здравоохранения запрашивались письменные пояснения о порядке формирования лотов аукциона; копии государственных контрактов, заключенных на основании проведенных департаментом здравоохранения Кировской области размещений заказов 10/ЭА-000723/ЗНВ, 10/ЭА-000722/ЗНВ, 10/ЭА-000721/ЗНВ, 10/ЭА-000720/ЗНВ, 10/ЭА-000719/ЗНВ; документы и сведения по выполнению заключенных по результатам проведенного открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку изделий медицинского назначения для государственных нужд Кировской области: когда, каким образом и в каком объеме медицинские учреждения делали заявки ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» на поставку изделий медицинского назначения; копии заявок медицинских учреждений, актов приемки изделий медицинского назначения, иные документы, связанные с исполнением государственных контрактов.

В соответствии с пунктом 3.39 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, утвержденного Приказом ФАС от 25.12.2007г. № 447 (далее – Административный регламент) на заседании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства заслушиваются лица, участвующие в деле; исследуются доказательства, а так же заслушиваются мнения и пояснения лиц, участвующих в деле, относительно доказательств, представленных лицами, участвующими в деле.

Согласно пункта 3.40 Административного регламента комиссия принимает решение после исследования доказательств по делу, изучения позиций лиц, участвующих в деле.

В соответствии с пунктами 3.13 – 3.16 Административного регламента документы и сведения, указанные в материалах по рассматриваемому делу, должны быть достоверными, текст документов должен быть на русском языке. Прилагаемые документы должны представлять собой оригиналы или копии оригиналов (надлежащим образом оформленные и заверенные). Документы и сведения должны быть направлены в антимонопольный орган и зарегистрированы в нем.

Изучив представленные ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» документы, заслушав пояснения, оценив относимость, допустимость и достоверность представленных сведений с достаточностью и достоверностью каждого доказательства в отдельности и взаимной связью в их совокупности, комиссия Кировского УФАС пришла к выводу о наличии согласованных действий между хозяйствующими субъектами, при участии их в процедуре Аукциона, направленных на поддержание цен на торгах, по следующим основаниям.

ООО «Синтез Коми», ИП<...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» являются продавцами на рынке оптовой торговли изделий медицинского назначения.

Географические границы рынка ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» определены границами Кировской области, что обусловлено местом нахождения заказчиков (органов власти, бюджетных учреждений), а также тем, что объектом исследования поведения участников размещения заказа являются процедуры аукционов на поставку изделий медицинского значения, проведенных на территории Кировской области за период с августа 2009 года по сентябрь 2010 года.

В ходе рассмотрения настоящего дела с Портала государственных закупок Кировской области (www.pgz.ako.kirov.ru), официального сайта Госзакупок РФ (www.zakupki.gov.ru) и от управления муниципального заказа администрации муниципального образования «Город Киров» получены материалы о совместном участии ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К», в период с февраля 2010 года по сентябрь 2010 года, в аукционах, аналогичных рассматриваемому.

В соответствии с документацией Аукциона предметом государственных контрактов является поставка изделий медицинского назначения для государственных нужд Кировской области по лотам № 1 – 23.

Местом поставки по лотам № 1 – 12 является КОГУЗ «Кировская областная клиническая больница № 3» (г. Киров, ул. Московская, д. 163А), по лотам № 13 – 23 - ГЛПУ «Кировская областная клиническая больница» (г. Киров, ул. Воровского, д. 42).

Срок поставки изделий медицинского назначения по лотам № 1 – 12 до 30.09.2010г., в течение 3 календарных дней по письменной заявке Покупателя, по лотам № 13 – 23 в течение 10 календарных дней с момента заключения контракта.

В цену контрактов по лотам включены: стоимость товара, стоимость упаковки, страхования, хранения, доставки до Покупателя (разгрузка на складе Покупателя), все установленные налоги, включая НДС, таможенные пошлины и другие обязательные платежи, выплаченные или подлежащие выплате.

Срок подачи заявок на участие в аукционе - с 11.06.2010г. по 08.07.2010г.

Дата и время окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе – 16.07.2010г. в 11 часов 00 минут.

Дата и время проведения аукциона – 22.07.2010г. в 10 часов 00 минут.

Размер обеспечения заявки на участие в аукционе составляет: лот № 7 - 57 000 руб.; лот № 13 - 63 000 руб.; лот № 14 - 52 000 руб.; лот № 16 - 103 000 руб.; лот № 18 - 53 000 руб.

В соответствии с представленными Департаментом здравоохранения сведениями о порядке определения начальной (максимальной) цены контрактов по лотам аукциона следует, что начальная (максимальная) цена контрактов определялась на основании проведенного мониторинга цен путем изучения коммерческих предложений НПП «ЛиМ» (г. Нижний Новгород), ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» (г. Киров), ООО «Остеомед» (г. Москва). При определении начальной (максимальной) цены контрактов Департаментом здравоохранения применялись предельные оптовые и предельные розничные надбавки, действующие в Кировской области и утвержденные Решением Правления Региональной службы по тарифам Кировской области от 26.02.2010г. № 6/1 «Об утверждении предельных оптовых и предельных розничных надбавок на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, реализуемые на территории Кировской области».

В соответствии с заявками на участие в Аукционе, поданными ООО «Синтез Коми» 02.07.2010г., обществом продекларировано соответствие требованиям, установленным Федеральным законом от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), дано согласие на заключение государственных контрактов на условиях и в соответствии с заявками, а так же другими условиями и требованиями, установленными в документации и в соответствии с предложенной обществом на аукционе ценой контракта.

Местом нахождения общества является: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. <...>; почтовый адрес: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. <...>, оф. 304; телефон/факс: (8212) 21-5<...>.

Внесено обеспечение заявки на участие в аукционе по лоту № 7 в размере 57 000 рублей.

Согласно протоколу Аукциона № 194 от 22.07.2010г., обществом при участии в процедуре аукциона по лотам № 1 - 12 были сделаны предложения о снижении начальной (максимальной) цены контрактов в размере 0,5%.

В соответствии с заявками на участие в Аукционе, поданными ИП <...> 07.07.2010г., предпринимателем продекларировано свое соответствие требованиям, установленным Законом о размещении заказов, дано согласие на заключение государственных контрактов на условиях и в соответствии с заявками, а так же другими условиями и требованиями, установленными в документации и в соответствии с предложенной обществом на аукционе ценой контракта.

Внесено обеспечение заявки на участие в аукционе по лотам № 13, 14, 16 в размере 218 000 рублей.

Местом нахождения общества является: 613340, Кировская область, г. Советск, ул. <...>; почтовый адрес: 610000, г. Киров, ул. Ленина, 73; телефон/факс: (8332) 78-7<...>, 64-6<...>.

Согласно протоколу Аукциона № 194 от 22.07.2010г., ИП <...> при участии в процедуре аукциона по лотам № 13, 14, 16, 17, 20, 21 были сделаны предложения о снижении цены контрактов в размере 0,5%.

В соответствии с заявками на участие в Аукционе, поданными ООО «Межрегиональная медицинская компания» 06.07.2010г., обществом продекларировано соответствие требованиям, установленным Законом о размещении заказов, дано согласие на заключение государственных контрактов на условиях и в соответствии с заявками, а так же другими условиями и требованиями, установленными в документации и в соответствии с предложенной обществом на аукционе ценой контракта.

Местом нахождения общества является: 610006, г. Киров, ул.<...>; почтовый адрес: 610000, г. Киров, ул. <...>3 этаж; телефон/факс: (8332) 38-5<...>.

Согласно протоколу Аукциона № 194 от 22.07.2010г., обществом при участии в процедуре аукциона по лотам № 14, 16, 20, 21 были сделаны предложения о снижении начальной (максимальной) цены контрактов в размере 1%.

В соответствии с заявками на участие в Аукционе, поданными ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» 07.07.2010г., обществом продекларировано соответствие требованиям, установленным Законом о размещении заказов, дано согласие на заключение государственных контрактов на условиях и в соответствии с заявками, а так же другими условиями и требованиями, установленными в документации и в соответствии с предложенной обществом на аукционе ценой контракта.

Местом нахождения общества является: 610000, г. Киров, ул. Московская, 24, 3 этаж; почтовый адрес: 610000, г. Киров, ул. <...>, 3 этаж; телефон/факс: (8332) 38-3<...>.

Согласно протоколу Аукциона № 194 от 22.07.2010г., обществом при участии в процедуре аукциона по лотам № 1-6, 11-13 были сделаны предложения о снижении начальной (максимальной) цены контрактов в размере 1%.

В соответствии с заявками на участие в Аукционе, поданными ООО «Осмед-МТ» 05.07.2010г., обществом продекларировано соответствие требованиям, установленным Законом о размещении заказов, дано согласие на заключение государственных контрактов на условиях и в соответствии с заявками, а так же другими условиями и требованиями, установленными в документации и в соответствии с предложенной обществом на аукционе ценой контракта.

Местом нахождения общества является: 610006, г. Киров, ул. Кутшо, 8а; почтовый адрес: 610000, г. Киров, ул. <...>, 3 этаж; телефон/факс: (8332) 38-3<...>.

Согласно протоколу Аукциона № 194 от 22.07.2010г., обществом при участии в процедуре аукциона по лотам № 7-10, 17 были сделаны предложения о снижении начальной (максимальной) цены контрактов в размере 1%.

В соответствии с заявками на участие в Аукционе, поданными ООО «Дельрус-К» 05.07.2010г., обществом продекларировано соответствие требованиям, установленным Законом о размещении заказов, дано согласие на заключение государственных контрактов на условиях и в соответствии с заявками, а так же другими условиями и требованиями, установленными в документации и в соответствии с предложенной обществом на аукционе ценой контракта.

Местом нахождения общества является: 610042, г. Киров, ул.<...>; почтовый адрес: 610042, г. Киров, ул. <...>; телефон/факс: (8332) 40-4<...>, 40-4<...>.

Внесено обеспечение заявки на участие в аукционе по лоту № 18 в размере 53 000 рублей.

Согласно протоколу заседания аукционной комиссии по рассмотрению заявок на участие в Аукционе № 186 от 16.07.2010г., общество при участии в процедуре аукциона по лотам № 15, 18, 19, 22, 23 было признано единственным участником аукциона.

Контракты по лотам № 15, 18, 19, 22, 23 заключены по начальной (максимальной) цене.

Согласно письменным объяснениям ООО «Синтез Коми», участие общества в процедуре аукциона было вызвано обстоятельствами успешной работы на территории Кировской области в 2008 году. Вместе с тем 22 июля 2010г. обществу было отказано в кредите и в предоставлении отсрочки платежа на приобретаемый товар от поставщиков. В связи с вышеуказанными обстоятельствами обществом, при участии его в процедуре аукциона по лотам № 1 - 12 было сделано по одному предложению о снижении начальной (максимальной) цены контракта по причинам того, что обществом на подготовку к аукциону был потрачен месяц напряженного труда, была вложена большая сумма в качестве обеспечения заявок, а так же были несколько раз произведены поездки в г. Киров для поиска складских помещений и персонала.

Какого-либо документального подтверждения своей позиции ООО «Синтез Коми» не представлено. Представлены учредительные документы, книги доходов и расходов общества за 2008 – 2009г.г., копия государственного контракта с КОГУЗ «Кировская областная клиническая больница № 3» от 07.08.2008г.

Согласно письменным объяснениям ИП <...>, участие в аукционе было вызвано желанием расширить свою торговую деятельность. Изделия медицинского назначения по лотам № 13, 14, 16, 17, 20, 21 входят в ассортимент реализуемого ИП <...> товара. При участии в размещении заказа ИП <...> надеялась быть единственным участником аукциона. Указывает, что отсутствие снижения начальной (максимальной) цены больше, чем на 0,5% было вызвано низкой начальной (максимальной) ценой контрактов, которая только при ее максимальном значении позволяла получить незначительную прибыль.

Указывает, что аукционных историй не имеет, в торгах и запросах котировок ранее не побеждала, просит рассмотреть дело без ее участия.

Какого-либо документального подтверждения своей позиции ИП <...> не представлено.

Согласно письменным и устным, под аудиозапись и протокол, объяснениям ООО «Межрегиональная медицинская компания» следует, при участии общества в процедуре аукциона по лотам № 14, 16, 20, 21 им было сделано снижение начальной (максимальной) цены контрактов в размере 1%, в связи с чем ООО «Межрегиональная медицинская компания» было признано победителем аукциона по данным лотам.

Указывает что залогом признания победителем в данном аукционе являются следующие показатели: наличие конкурентно способной продукции; длительное плодотворное сотрудничество с поставщиками, наличие дополнительных скидок; регулярно поддерживаемый ассортимент данной продукции на складе компании в г. Кирове; наличие собственного свободного капитала; наличие в собственности или на праве аренды всего инструмента, необходимого для установки данной продукции; компания является субъектом малого предпринимательства с упрощенной системой налогообложения, в штате которого небольшое количество сотрудников, низкие расходы.

Согласно письменным и устным, под аудиозапись и протокол, объяснениям ООО «Осмед-МТ», общество образует группу лиц с ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» и ООО «Межрегиональная медицинская компания». Данные хозяйствующие субъекты не конкурируют между собой.

В отношении начальной (максимальной) цены аукциона сделано пояснение, что рентабельность аукциона была очень относительная в силу следующих причин:

- начальная (максимальная) цена лотов аукциона государственным заказчиком была установлена значительно ниже, чем стоимость изделий медицинского назначения, установленных в прайс-листе общества;
- постоянное изменение курса валют (евро) делало рискованным реализацию государственных контрактов;
- по каждому из 14 лотов, в которых принимало участие ООО «Осмед-МТ», необходимо наличие и предоставление больницам в безвозмездное пользование оригинального дорогостоящего инструмента. Часть инструмента у общества имеется в собственности, часть арендуется у партнеров из Москвы, Санкт – Петербурга, Перми, Красноярска, Нижнего Новгорода и других городов;
- по каждому из 14 лотов необходимо поддерживать в г. Киров склад имплантантов разного размера;
- учреждения здравоохранения имеют большую оперативную активность, что влечет за собой каждодневную перевозку десятка наборов инструмента и огромного количества размерных рядов имплантантов со склада общества до государственных заказчиков и обратно;
- на цену влияет наличие теплого и охраняемого склада, что влечет за собой увеличение стоимости изделий медицинского значения.

Дополнительно к своей позиции, ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» 22 марта 2011г. сделано письменное пояснение о том, что в себестоимость товаров, поставляемых в рамках исполнения государственных контрактов, не включаются прямые и косвенные затраты.

К прямым затратам хозяйствующие субъекты относят:

- затраты на заработные платы сотрудников (директоров, менеджеров, бухгалтеров, кладовщиков, курьеров, экспедиторов, программистов, юристов, техничек и т.д.), оплату нотариальных и др. услуг;
- стоимость аренды, охраны помещений: офисов, складов, стоимость аренды транспортных средств; стоимость ГСМ;
- затраты на доставку товара, инструментов, документов; поездки сотрудников;
- налоги;
- стоимость лицензионных программ, электронных ключей, принадлежностей, необходимых для ведения документооборота, участия в торгах и т.д.;
- затраты на телефонные, факсимильные переговоры, Интернет, почтовые услуги, курьерские отправления и т.д.;
- затраты, связанные с использованием канцелярских принадлежностей, принадлежностей для копировально-множительной техники и других офисных принадлежностей;
- финансовые средства, выведенные из оборота в качестве обеспечения заявок и государственных контрактов.

К косвенным затратам хозяйствующие субъекты относят:

- остатки товаров, закупленных для подстраховки на операции;
- закупленные для проведения операций инструменты;
- расходы на ремонт, замену пришедших в негодность инструментов;

- поездки сотрудников на учебы, конференции, выставки и т.д.;

- расходы, связанные с пожертвованиями, оплатой учебы и участия в конференциях договоров и т.д.

В соответствии с учредительными документами ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» и ООО «Межрегиональная медицинская компания»:

- учредителями ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» являются <...> (размер доли в уставном капитале хозяйствующих субъектов – 33%), <...> (размер доли в уставном капитале ООО «Осмед-МТ» – 33%, ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» - 34%), <...> (размер доли в уставном капитале ООО «Осмед-МТ» – 34%, ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» – 33%). Директором обществ является <...>.

- учредителями ООО «Межрегиональная медицинская компания» являются <...> (размер доли в уставном капитале – 34%), <...> (размер доли в уставном капитале – 33%), <...> (размер доли в уставном капитале – 33%). Директором общества является<...>.

В соответствии с п. 11, 13 ч.1 ст. 9 Закона о защите конкуренции хозяйственные общества, в которых более чем, пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета) составляют одни и те же физические лица, а так же физическое лицо, его супруг, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, являются группой лиц.

Таким образом, в силу участия <...>, <...>, <...> в качестве учредителей ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», а так же учредителей ООО «Межрегиональная медицинская компания» <...>, <...>, <...>, как родителей и близких родственников учредителей ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» данные хозяйствующие субъекты являются группой лиц.

Из анализа правовых норм Закона о защите конкуренции следует, что группа лиц является единым целостным хозяйствующим субъектом, имеющим единый экономический интерес.

Таким образом, действия ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» и ООО «Межрегиональная медицинская компания» подлежат рассмотрению как действия одного хозяйствующего субъекта (далее – Группа лиц, Компания).

В ходе заседаний комиссии Кировского УФАС 08 декабря 2010г, 31 января 2011г., 15.03.2011г. представителями Группы лиц, дополнительно к письменным, сделаны устные пояснения о том, что решения об участии обществ в процедурах определенных лотов аукциона были вызваны обстоятельствами того, что у хозяйствующих субъектов не было возможности поставить товар по лотам № 15, 18, 19, 22, 23, изделий медицинского назначения по вышеуказанным лотам у хозяйствующих субъектов не имелось. Торговая наценка на продаваемый товар составляет от 30 до 50%, исполнение государственных и муниципальных заказов составляет порядка 90% от оборота хозяйствующих субъектов.

В подтверждении своей позиции обществами представлены:

- документы по исполнению государственных контрактов по лотам № 1 -14, 16, 17, 20, 21 (копии контрактов, товарные накладные между ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» и ООО «Межрегиональная медицинская компания» и КОГУЗ «Кировская областная клиническая больница № 3», ГЛПУ «Кировская областная клиническая больница»);

- расходы Группы лиц на оплату транспортно-экспедиционных услуг и услуг экспресс доставки;

- копии договоров аренды медицинского оборудования (инструмента), товарных накладных по аренде, покупке и ремонту медицинского оборудования (инструмента);

- копии товарных накладных на приобретаемые изделия медицинского назначения по лотам № 11, 12 Аукциона;

- прайс-лист ООО «Осмед-МТ», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» по позициям травматология и ортопедия, спинальная нейрохирургическая продукция.

Согласно письменным и устным, под аудиозапись и протокол, объяснениям ООО «Дельрус-К», обществом были проанализированы требования, установленные документацией об аукционе, и условия исполнения государственных контрактов. В результате было принято решение об участии в аукционе по лотам № 15, 18, 19, 22, 23. В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе по лотам № 15, 18, 19, 22, 23 общество было признано единственным участником, в следствии чего, в соответствии с Законом о размещении заказов, государственные контракты с ним заключены по их начальной (максимальной) цене.

В подтверждении своей позиции обществом представлены документы по исполнению государственных контрактов по лотам № 15, 18, 19, 22, 23: копии контрактов, товарные накладные между ООО «Дельрус-К» и ГЛПУ «Кировская областная клиническая больница».

В ходе заседаний комиссии Кировского УФАС 08 декабря 2010г, 31 января 2011г., 15.03.2011г. представителем ООО «Дельрус-К» так же были сделаны заявления о том, что участие общества в аукционе по лотам № 15, 18, 19, 22, 23 было вызвано тем, что на момент подачи заявок на участие в аукционе, поставляемый в рамках вышеуказанных лотов товар находился на складе организации в г. Киров.

По вопросу о документальном подтверждении своих устных пояснений, о том, что у общества в июле 2010г. не было в наличии изделий медицинского назначения по остальным лотам аукциона, вследствие чего ООО «Дельрус-К» не имело возможности выйти на иные лоты аукциона, кроме заявленных, представителем общества было сделано пояснение о том, что ООО «Дельрус-К» сведений по учету оборотных активов за июль 2010г. не имеет, данными о возможностях снижения обществом начальной (максимальной) цены изделий медицинского назначения по поставляемым товарам не обладает.

ООО «Дельрус-К» и ООО «Осмед-МТ» являются конкурентами, в случаях совместного участия в процедурах торгов между обществами идет конкурентная борьба. Торговая наценка на продаваемый товар составляет от 30 до 50%, исполнение государственных и муниципальных заказов составляет порядка 60% от оборота общества.

Изучив представленные ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» документы, заслушав пояснения, оценив относимость, допустимость и достоверность представленных сведений, комиссия Кировского УФАС пришла к выводу о признании данных доказательств хозяйствующих субъектов несостоятельными и подлежащими отклонению по следующим основаниям.

В соответствии с документацией Аукциона срок подачи заявок на участие в аукционе определен временным периодом с 11.06.2010г. по 08.07.2010г. При этом документация аукциона, являющаяся общедоступной, содержит описание объема и видов поставляемых изделий медицинского назначения, начальную (максимальную) цену контрактов по лотам аукциона, в структуре которой заказчик предусматривает затраты по предмету аукциона.

Исходя из принципа разумности действий и добросовестности участников гражданских правоотношений, предусмотренного пунктом 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, хозяйствующие субъекты, поступая разумно и добросовестно, обязаны были оценить свои возможности до момента окончания срока подачи заявок на участие в аукционе и либо не подавать заявки, либо отозвать их. Не отказавшись от подачи заявок или их отзыва, хозяйствующие субъекты продемонстрировали свою готовность участвовать в аукционе с целью возникновения гражданских правоотношений по исполнению контракта.

Заявки участниками аукциона были поданы в период 02.07.2010г. - 07.07.2010г., т.е. перед окончанием срока подачи заявок на участие в аукционе.

Следовательно, хозяйствующие субъекты, на момент подачи заявок на участие в аукционе, в течение 3 - 3,5 недель, предшествующих подаче заявок, обладали полной информацией о видах и объемах поставляемых изделий медицинского назначения по предмету аукциона и могли оценить возможности снижения начальных (максимальных) цен по лотам аукциона до подачи заявок на участие в аукционе, возможности поставки изделий медицинского назначения. Доказательств обратного хозяйствующими субъектами не представлено.

Таким образом, ООО «Синтез Коми», ИП <...>., ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К», подав заявки на участие в аукционе, внеся обеспечение заявок и обеспечив явку представителей обществ на процедуру аукциона, выразили согласие на условия размещения заказа. Объективных причин невозможности поставки изделий медицинского назначения по предмету аукциона не имели, были согласны на условия ведения конкурентной борьбы в целях признания их победителями в лотах Аукциона.

Пояснения ООО «Синтез Коми» о невозможности снижения начальной (максимальной) цены контрактов более, чем на 0,5% в связи с убыточностью поставки за меньшую сумму опровергаются нелогичностью и непоследовательностью действий общества при участии в размещении заказа. ООО «Синтез Коми» подало заявки на участие в аукционе, изъяло из своего оборота денежные средства для обеспечения заявок, направило представителя на процедуру аукциона, кроме того обществом проделана работа по подготовке к аукциону, включающая в себя неоднократные поездки из г. Сыктывкар в г. Киров и обратно, был осуществлен, поиск персонала и складских помещений. Указанные действия ООО «Синтез Коми» прямо говорят о возможности общества вести конкурентную борьбу в целях признания его победителем размещения заказа.

Ссылки ООО «Синтез Коми» на причины отказа в кредите и в предоставлении отсрочки платежа на приобретаемый товар, не могут быть приняты комиссией Кировского УФАС в качестве надлежащих и достоверных доказательств по причине того, что обществом в качестве обоснования своей позиции, кроме как указания на данные обстоятельства, не представлено никакого документального подтверждения своих действий. Кроме того, государственным заказчиком начальная (максимальная) цена контрактов по лотам аукциона была установлена с применением предельных оптовых и предельных розничных надбавок, действующих на территории Кировской области. Невозможность поставки изделий медицинского назначения по цене, сниженной более, чем на 1% обществом не подтверждена.

Пояснения ИП <...> о невозможности снижения начальной (максимальной) цены контрактов более, чем на 0,5% в связи с изначально низкой начальной (максимальной) ценой контрактов по лотам аукциона, которая только при ее максимальном значении позволяла получить незначительную прибыль опровергаются нелогичностью и непоследовательностью действий общества при участии в размещении заказа. ИП <...>подала заявки на участие в аукционе, изъяло из своего оборота денежные средства для обеспечения заявок, направило представителя на процедуру аукциона. Указанные действия ИП <...> прямо говорят о возможности предпринимателя вести конкурентную борьбу в целях признания его победителем размещения заказа.

Ссылка ИП<...> на причину изначально низкой начальной (максимальной) цены контрактов по лотам аукциона № 13, 14, 16, 17, 20, 21, не могут быть приняты комиссией Кировского УФАС в качестве надлежащего и достоверного доказательства по причине того, что ИП<...> в качестве обоснования своей позиции, кроме как указания на данное обстоятельство, не представлено ни какого документального подтверждения своих действий. Кроме того, государственным заказчиком начальная (максимальная) цена контрактов по лотам аукциона была установлена с применением предельных оптовых и предельных розничных надбавок, действующих на территории Кировской области. Невозможность поставки изделий медицинского назначения по цене, сниженной более, чем на 1% предпринимателем не подтверждена.

Пояснения Группы лиц о невыгодности снижения начальной (максимальной) цены контрактов, более чем на 1%, в связи с убыточностью поставки за меньшую сумму, а так же в связи с изначально низкой начальной (максимальной) ценой контрактов по лотам аукциона опровергаются нелогичностью и непоследовательностью действий Компании при участии в размещении заказа. Группа лиц подала заявки на участие в аукционе, изъяла из своего оборота денежные средства для обеспечения заявок, направила представителей на процедуру аукциона. Указанные действия Группы лиц прямо говорят о возможности хозяйствующих субъектов вести конкурентную борьбу в целях признания их победителем размещения заказа.

Ссылки Компании на дополнительные, не учитываемые хозяйствующими субъектами, прямые и косвенные затраты, иные затраты, связанные с исполнением государственных контрактов (транспортно-экспедиционные услуги и услуги экспресс доставки, аренда, приобретение, ремонт медицинского оборудования (инструмента), приобретение изделий медицинского назначения), колебание курса валют, не могут быть приняты в качестве надлежащих и достоверных доказательств по следующим причинам:

- В соответствии с формированием начальной (максимальной) цены контрактов по лотам аукциона государственным заказчиком был изучен ряд коммерческих предложений, в том числе и коммерческое предложение ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии».

При формировании начальной (максимальной) цены аукциона Департаментом здравоохранения были применены предельные оптовые и предельные розничные надбавки, действующие в Кировской области и утвержденные Решением Правления Региональной службы по тарифам Кировской области от 26.02.2010г. № 6/1 «Об утверждении предельных оптовых и предельных розничных надбавок на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, реализуемые на территории Кировской области».

- В соответствии со справочной информацией о курсе евро, установленном Центральным банком Российской Федерации в 2010г., в период июля – сентября 2010г. курс евро составлял диапазон от 38, 9053 рублей до 39,5264, т.е. 2%.

- В соответствии с определением себестоимости товара, себестоимостью является денежное выражение текущих затрат на производство и реализацию товара, т.е. его покупная цена. При формировании начальной (максимальной) цены контракта Департаментом здравоохранения изучались коммерческие предложения по продаже изделий медицинского назначения. Продажа изделий медицинского назначения осуществляется хозяйствующими субъектами по продажной цене, состоящей из покупной стоимости и торговой наценки, включающей в себя запланированный доход хозяйствующего субъекта и НДС (в случае если организация является его плательщиком). Сведения о себестоимости товара, равно как и сведения о его продаже отражаются в данных бухгалтерского и налогового учета организации. В соответствии пояснениями, данными представителями Группы лиц, под протокол и аудиозапись, запланированный доход хозяйствующих субъектов составляет от 30 до 50%.

- Из представленных (в рамках представляемых документов и сведений, составляющих коммерческую тайну хозяйствующих субъектов) Группой лиц документов и сведений не следует, что транспортно-экспедиционные услуги, услуги по экспресс доставке, аренде, приобретению и ремонту медицинского оборудования (инструмента) осуществлялось хозяйствующими субъектами в рамках исполнения государственных контрактов, заключенных по результатам Аукциона. Суммы на оказание услуг, аренду, приобретение и ремонт не составляют значительных расходов в стоимости изделий медицинского назначения.

Как следует из представленных Группой лиц документов, изделия медицинского назначения по лотам № 11, 12, в соответствии с условиями технического задания Аукциона, были заказаны Группой лиц в мае 2010г. и имелись в наличии у Группы лиц в июне 2010г. Себестоимость товара позволяла Группе лиц произвести снижение начальной (максимальной) цены контракта по данным лотам более, чем на 20%.

Таким образом, доводы Группы лиц не могут быть приняты комиссией Кировского УФАС в качестве надлежащих и

достоверных доказательств по причине того, что из представленных Группой лиц документов и сведений следует, что у Группы лиц имелись возможности для осуществления конкурентной борьбы с иными участниками аукциона, документального подтверждения обратного Компанией не предоставлено. Кроме того, государственным заказчиком начальная (максимальная) цена контрактов по лотам аукциона была установлена с применением предельных оптовых и предельных розничных надбавок, действующих на территории Кировской области.

Пояснения ООО «Дельрус-К» о том, что общество могло участвовать в процедуре аукциона только по лотам № 15, 18, 19, 22, 23, в связи с чем у него не имеется какого-либо рода согласованных действий с иными участниками размещения заказа не могут быть приняты Комиссией Кировского УФАС в качестве надлежащих и достоверных доказательств по причине того, что обществом в качестве обоснования своей позиции, кроме как указания на данные обстоятельства, не представлено никакого документального подтверждения своих действий.

Доводы обществ о невозможности ведения ими конкурентной борьбы и отсутствии каких-либо согласованных действий, направленных на поддержание цен при участии их в Аукционе, так же опровергаются пояснениями, данными представителями Группы лиц и ООО «Дельрус-К» на заседаниях комиссии Кировского УФАС, о том, что торговая наценка на продаваемый обществами товар составляет сумму в пределах от 30 до 50%.

Таким образом, доводы хозяйствующих субъектов о невозможности ведения ими конкурентной борьбы в ходе проведения Аукциона по причинам низких начальных (максимальных) цен контрактов, так же опровергаются пояснениями, данными представителями хозяйствующих субъектов.

Кроме того, действия хозяйствующих субъектов по участию их в процедуре размещения заказа: подготовка заявки на участие в аукционе, внесение обеспечения заявки на участие в аукционе, присутствие представителя общества на процедуре аукциона, подача ими предложений о снижении цены контракта и иные действия прямо говорят о возможностях хозяйствующих субъектов вести конкурентную борьбу в целях признания их победителем размещения заказа.

Статья 11 Закона о защите конкуренции содержит запрет на соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести, в том числе к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

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

В соответствии с пунктом 2 постановления Пленума арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

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

Кроме того, согласованные действия хозяйствующих субъектов предполагают предсказуемое индивидуальное поведение формально независимых субъектов, определяющее цель их действий и причину выбора каждым из их модели поведения на товарном рынке.

Согласованные действия, 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.

Таким образом, согласованные действия являются моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из повторяющихся (аналогичных) действиях, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, нанося ущерб потребителям.

Применительно к первому условию, указанному в статье 8 Закона о защите конкуренции, исходя из оценки фактических обстоятельств участия ООО «Синтез Коми», ИП <...>, Группы лиц, ООО «Дельрус-К» в рассматриваемом аукционе:

1. Действия указанных хозяйствующих субъектов могли быть известны каждому из них, поскольку они имели многократные информационные контакты, участвуя в других торгах в период с февраля 2010г. по сентябрь 2010г.

Известность о составе участников проводимых торгов хозяйствующими субъектами так же могла быть получена из журнала регистрации заявок на участие в аукционе, из протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе, а так же во время процедуры регистрации в открытом аукционе.

2. При наличии информационных контактов между указанными хозяйствующими субъектами, они были заинтересованы в осуществлении согласованных действий по следующим основаниям.

В соответствии с представленными хозяйствующими субъектами сведениями, а так же сведениями о результатах размещений заказов способом открытого аукциона на поставку изделий медицинского назначения, проведенных на территории Кировской области в период с февраля 2010г. по сентябрь 2010г. в которых принимали совместное участие ООО «Синтез Коми», ИП <...> Группа лиц, ООО «Дельрус-К» установлено следующее:

В случаях совместного участия Группы лиц и ООО «Дельрус-К» наблюдается то, что обществами делаются предложения о снижении начальных (максимальных) цен контрактов в пределах до 45 % (информация получена из протоколов процедур аналогичных торгов, проводимых на территории Кировской области в 2010г.: протокол открытого аукциона № 10/ЭА-000640/КНА от 15 февраля 2010г., № 10/ОА-000964/КОБ от 07 июня 2010г., № 289-2 от 01.07.2010г., 10/ОА-001216/ЗНВ от 22.07.2010, 10/ОА-001620/ЗНВ от 17.09.2010 и др.).

Вместе с тем установлено, что Группа лиц имеет устойчивые деловые связи по исполнению государственных контрактов с КОГУЗ «Кировская областная клиническая больница № 3» (лоты № 1 -12 Аукциона). Примерами данных связей является заключение 20 апреля 2010г. между ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» и КОГУЗ «Кировская областная клиническая больница № 3» государственных контрактов на поставку изделий медицинского назначения № 283, 284, 285, 286,

287.

ООО «Дельрус-К» имеет устойчивые деловые связи по исполнению государственных контрактов с ГЛПУ «Кировская областная клиническая больница» (лоты № 15, 18, 19, 22, 23). Примерами данных связей является заключение, по результатам прошедших 30 ноября 2009г., 09 декабря 2009г., 19 октября 2009г. процедур открытых аукционов, между ООО «Дельрус-К» и ГЛПУ «Кировская областная клиническая больница» государственных контрактов на поставку изделий медицинского назначения идентичных тем, которые поставлялись в рамках заключенных по результатам проведенного Аукциона.

Таким образом, исходя из представленных хозяйствующими субъектами документов, следует, что между Группой лиц и ООО «Дельрус-К» существует устойчивое распределение поставок по учреждениям здравоохранения.

Случаев конкурентной борьбы, равно как и случаев совместного участия Группы лиц и ООО «Дельрус-К» по поставкам изделий медицинского назначения в КОГУЗ «Кировская областная клиническая больница № 3» или в ГЛПУ «Кировская областная клиническая больница» Комиссией Кировского УФАС не установлено, хозяйствующими субъектами сведений об обратном не представлено.

Установлено, что 17 сентября 2010г. при участии ИП <...> и ООО «Межрегиональная медицинская компания» в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на поставку изделий медицинского назначения и расходных материалов для государственных нужд Кировской области по лоту № 15, ИП <...> так же показала пассивную модель поведения, сочетающуюся с отказом от конкурентной борьбы в пользу ООО «Межрегиональная медицинская компания». При этом снижение начальной (максимальной) цены контракта было произведено на 2,5%.

Таким образом, в действиях ИП <...>, Группы лиц и ООО «Дельрус-К», при их совместном участии (в парах: ИП <...> - Группа лиц; Группа лиц - ООО «Дельрус-К») в процедурах размещений заказов способом открытого аукциона, прослеживается четкая модель поведения.

Модель поведения данной группы участников торгов, а так же их цель, заключается в заключении государственных (муниципальных) контрактов по их максимально возможной цене для получения обществами максимальной прибыли.

Данная установка хозяйствующих субъектов является противоречащей целям Бюджетного кодекса Российской Федерации, Закона о размещении заказов (эффективное использование бюджетных денежных средств), Закона о защите конкуренции (развитие конкуренции), Гражданского кодекса Российской Федерации (злоупотребление правами).

Данный вывод комиссии Кировского УФАС так же подтверждается следующими фактическими обстоятельствами рассмотрения дела.

В ходе рассмотрения данного дела, в соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 23, ст. 24, 25, 25.1 Закона о защите конкуренции, Кировским УФАС 15 апреля 2011г. была проведена выездная внеплановая проверка Группы лиц и ООО «Дельрус-К». В ходе выездной внеплановой проверки установлено следующее:

- по месту нахождения, декларируемому по исходящим документам, ООО «Межрегиональная медицинская компания» не находится, местоположение хозяйствующего субъекта не представилось возможным установить;

- со стороны представителя ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ» было осуществлено воспрепятствование доступа к осмотру сведений, находящихся в компьютере обществ;

- со стороны ООО «Дельрус-К» было осуществлено затягивание времени по началу проведения должностными лицами Кировского УФАС проверки, вследствие чего работники организации были в спешном порядке отправлены на выходной день, винчестеры из системных блоков компьютеров, равно как и иная рабочая документация, кроме заключенных между обществом и юридическими лицами контрактами (договорами), из проверяемого помещения убраны.

Вышеуказанные действия должностных лиц проверяемых хозяйствующих субъектов сделали невозможным проведение проверки, а так же подтверждение доводов хозяйствующих субъектов высказанных на заседаниях Комиссии Кировского УФАС (невозможность участия по иным лотам аукциона в связи с отсутствием на складах необходимых изделий медицинского значения).

Кроме того, установлено, что фактическое местонахождение Группы лиц совпадает с местонахождением ИП <...> (г. Киров, ул. <...>).

В результате согласованных действий ООО «Синтез Коми», ИП <...>, Группы лиц, ООО «Дельрус-К» произошло:

Группа лиц извлекла доход в размере 10 365 735 рублей 60 копеек, из которых ООО «Межрегиональная медицинская компания» - 3 979 800 рублей, ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии» - 4 032 755 рублей 10 копеек, ООО «Осмед-МТ» - 2 353 180 рублей 50 копеек, получила возможность поставки изделий медицинского назначения в учреждение с которым у Группы лиц имеются деловые отношения, их дальнейшую пролонгацию, а так же извлечение максимально возможной экономической выгоды для общества.

ООО «Дельрус-К» извлекло доход в размере 3 082 095 рублей 30 копеек, получило возможность поставки изделий медицинского назначения в учреждение, с которым у ООО «Дельрус-К» имеется длительное сотрудничество, по поставляемым в составе лотов № 15, 18, 19, 22, 23 изделиям по их максимальной цене, что имеет большую экономическую выгоду для общества.

В виду отсутствия достоверных и надлежащих доказательств от ООО «Синтез Коми», ИП <...> о невозможности ведения конкурентной борьбы с Группой лиц, Комиссия Кировского УФАС считает что ООО «Синтез Коми» и ИП <...> могли получить от Группы лиц денежное вознаграждение за отказ от снижения начальной (максимальной) цены по лотам аукциона более, чем на 0,5%.

Возможность получения ИП <...> денежного вознаграждения, а так же возможность осуществления согласованных действий с Группой лиц, так же подтверждается фактическим местонахождением указанных хозяйствующих субъектов по одному адресу.

<u>В отношении второго условия, указанного в статье 8 Закона о защите конкуренции.</u>

Расчет начальной (максимальной) цены контрактов по рассматриваемому аукциону осуществлялся по общим для всех торгов правилам и включает в свой состав: стоимость товара, стоимость упаковки, страхования, хранения, доставки до Покупателя (разгрузка на складе Покупателя), все установленные налоги, включая НДС, таможенные пошлины и другие обязательные платежи, выплаченные или подлежащие выплате.

Согласно аукционному заданию, расчет начальных (максимальных) цен контрактов осуществлялся Департаментом здравоохранения единообразно. Изменений в затратах на поставку изделий медицинского назначения, вызванных общеэкономическими причинами в сторону увеличения, что могло бы повлиять на ценовое предложение участников аукциона, не выявлено. Формирование начальной (максимальной) цены контрактов осуществлялось Департаментом здравоохранения с учетом коммерческих предложений, в том числе и от ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», с применением предельных оптовых и предельных розничных надбавок, действующих в Кировской области и утвержденных Решением Правления Региональной службы по тарифам Кировской области от 26.02.2010г. № 6/1 «Об утверждении предельных оптовых и предельных розничных надбавок на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, реализуемые на территории Кировской области».

Таким образом, в действиях хозяйствующих субъектов – участников Аукциона не выявлено обстоятельств, влияющих в равной мере на всех хозяйствующих субъектов, участвующих в процедуре торгов.

Следовательно, действия ООО «Синтез Коми», ИП <...>, Группы лиц, ООО «Дельрус-К» квалифицируются как согласованные

действия и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на всех хозяйствующих субъектов на рынке оптовой торговли изделий медицинского назначения.

Доводы ООО «Синтез Коми», ИП <...>, Группы лиц, ООО «Дельрус-К» относительно желания участников аукциона заключить контракт с наименьшим снижением, так же подтверждают выводы комиссии Кировского УФАС о заинтересованности участников в совершении согласованных действий, поскольку они обеспечивают получение максимальной прибыли хозяйствующим субъектам, не соотносящейся с такой целью Закона о размещении заказов, как экономия бюджетных средств государственных или муниципальных заказчиков, а так же целью Закона о защите конкуренции – развитие конкуренции.

Таким образом, у хозяйствующих субъектов изначально идет установка на согласование действий участников процедуры или вытеснение их из процесса торгов, что так же свидетельствует о выработанной модели поведения участников согласованных действий.

Устойчивое сочетание участников, применяющих данную модель поведения, так же указывает на наличие у них согласованных действий, направленных на подавление конкурентов.

Заранее согласованные действия и информированность о тактике поведения друг друга позволяет участникам аукционов уверенно проводить стратегию, которая в условиях неопределенности и отсутствия сговора была бы заведомо проигрышной.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаком ограничения конкуренции является рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке.

С учетом вышеперечисленных обстоятельств Комиссия Кировского УФАС России установила, что вышеуказанное поведение ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» при участии их в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на поставку изделий медицинского назначения для государственных нужд Кировской области (код закупки 10/ОА-001216/ЗНВ), является результатом согласованных действий указанных хозяйствующих субъектов, направленных на повышение и поддержание цен на торгах, что запрещено пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Учитывая, что у хозяйствующих субъектов отсутствует фактическая возможность для устранения допущенного нарушения антимонопольного законодательства по причине исполнения муниципальных контрактов по рассматриваемым аукционам в период с августа 2010г. по сентябрь 2010г. включительно, предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства хозяйствующим субъектам не может быть выдано.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 4, пунктом 2 части 1 статьи 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в совершении согласованных действий, направленных на повышение и поддержание цен на торгах при участии их в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на поставку изделий медицинского назначения для государственных нужд Кировской области (код закупки 10/ОА-001216/ЗНВ) по лотам № 1 - 23, проведенного департаментом государственных закупок Кировской области 22 июля 2010г.

2. ООО «Синтез Коми», ИП <...>, ООО «Межрегиональная медицинская компания», ООО «Осмед – Высокие Медицинские Технологии», ООО «Осмед-МТ», ООО «Дельрус-К» предписание не выдавать.

В соответствии со ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

<...>