

Резолютивная часть решения оглашена 30 августа 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 12 сентября 2016 г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 05-04/02-2016 по признакам нарушения ИП Выборновой Ю.В., <-->, <--> пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании:

- представитель ГКУ Тульской области «Центр организации закупок» по доверенности от 01.08.2016 г.;

- представитель ООО «Фармдинамика» по доверенности от 02.02.2016 г.,

представители <-->, <-->, ИП Выборновой Ю.В., уведомленные надлежащим образом на заседание Комиссии не явились,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

#### **УСТАНОВИЛА:**

В ходе рассмотрения обращений Государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 20.04.2016 г. вх. № 1715 и ООО «Фармдинамика» от 17.05.2016 г. вх. № 2065 были выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, согласно которой, 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.

Указанные признаки нарушения были усмотрены в действиях участников - <-->, <-->, ИП Выборновой Ю.В., в следующих электронных аукционах:

1. Электронный аукцион на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов для ГУЗ «ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина» (извещение № 0366200035615005298).
2. Электронный аукцион на право заключения договора на поставку лекарственных препаратов (извещение № 0366200035615006768).
3. Электронный аукцион на поставку лекарственных препаратов (извещение № 0366200035616000862).

В электронных аукционах извещение № 0366200035615005298, № 0366200035616000862 Заказчиком являлось Государственное учреждение здравоохранения «Тульская городская клиническая больница скорой помощи им. Д.Я. Ваныкина» (адрес: 300000, г.Тула, ул.Первомайская, д.13).

Заказчиком в электронном аукционе извещение № 0366200035615006768 являлось Государственное учреждение здравоохранения «Городская больница № 10 г.Тулы» (адрес: 300036, г.Тула, проезд 18-й Мясово, д. 104).

Согласно пунктам 2, 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, обнаружение признаков нарушения антимонопольного законодательства является основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 16.06.2016 № 86 было возбуждено дело № 05-04/02-2016 по признакам нарушения ИП Выборновой Ю.В., <-->, <--> пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела хозяйствующими субъектами, привлеченным в качестве ответчиков по делу, были представлены следующие объяснения.

ИП Выборнова Ю.В. направила в адрес Тульского УФАС России письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 05/04-02-2016 (от 24.08.2016 г. вх. № 3806), из которых следует, что ИП Выборнова Ю.В. относится к хозяйствующему субъекту, так как зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, имеет лицензию на осуществление фармацевтической деятельности и осуществляет данную деятельность, приносящую ей доход, что соответствует статье 4 Закона о защите конкуренции. Физические лица <-->, <--> к хозяйствующим субъектам не относятся, согласно сведениям открытой части сайта <http://www.roszdravnadzor.ru/services/licenses>, лицензии на осуществление фармацевтической деятельности не имеют, следовательно, профессиональную деятельность на фармацевтическом рынке, приносящую им доход, не осуществляют. Таким образом, <-->, <-->, не являясь хозяйствующими субъектами на товарном рынке (фармацевтический рынок – поставка лекарственных средств), не осуществляющие профессиональную деятельность, приносящую доход, не могут являться субъектами согласованных действий хозяйствующих субъектов при проведении аукционов в электронной форме на поставку лекарственных средств. Законодатель не ограничивает участие в аукционе в электронной форме, подачу заявки на участие в аукционе в электронной форме физических лиц, и не связывает их участие с наличием каких-либо лицензий.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Тульским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 05-04/02-2016, в ходе которого установлено, что ИП Выборнова Ю.В., <-->, <--> являлись конкурентами в период проведения аукционов.

Изучив материалы, содержащиеся в деле, и заслушав доводы заявителей, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 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.

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

### **Аукцион от 28.09.2015 г. № 0366200035615005298**

Начальная (максимальная) цена контракта на поставку лекарственных препаратов для ГУЗ «ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина» (извещение № 0366200035615005298) составила 851 745,00 рублей. Дата и время начала электронного аукциона: 28.09.2015 г. в 12 ч. 14 мин. Дата и время окончания электронного аукциона: 06.10.2015 г. в 09 ч. 00 мин.

В процессе вышеуказанного электронного аукциона (извещение № 0366200035615005298) было подано четыре заявки:

-заявка № 1 ООО «Фармдинамика» (адрес: г.Тула, пос.Косая гора, ул.Максима Горького, д.24а, пом.1, ИНН 7118502520), дата и время подачи 12.10.2015 в 11 ч. 10 мин.;

-заявка № 2 ИП Выборнова Ю.В., дата и время подачи 12.10.2015 в 11 ч. 33 мин.;

-заявка № 3 <-->, дата и время подачи 12.10.2015 в 11 ч. 12 мин.;

-заявка № 4 <-->, дата и время подачи 12.10.2015 в 11 ч. 13 мин.

Заявки участников были поданы со следующих IP-адресов:

№ участника	Наименование участника	IP – адрес участника	Время
1	ООО «Фармдинамика»	194.186.243.154	15:01:09
3	<-->	85.26.235.146	17:23:47
4	<-->	85.26.235.146	17:28:01
2	ИП Выборнова Ю.В.	85.26.235.146	17:11:31

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.10.2015 года все заявки были приняты и допущены.

Аукцион на поставку лекарственных препаратов для ГУЗ «ТГКБСМП им Д.Я. Ваныкина» (извещение № 0366200035615005298) проводился 12.10.2015 года, начало аукциона в 11 часов 00 минут.

Итоговые ценовые предложения участников электронного аукциона:

№ участника	Наименование участника	Итоговое ценовое предложение	Время
1	ООО	700 017 50	11:10:00

1	«Фармдинамика»	720 017,58	11:10:00
3	<-->	384 554,10	11:12:00
4	<-->	346 354,35	11:13:00
2	ИП Выборнова Ю.В.	720 017,00	11:33:00

В течение первых минут аукциона участники <--> и <--> снизили цену с 851 745,00 руб. до 346 354,35 руб. (-59,3 %) и 384 554,10 руб. (-54,8 %), соответственно.

Убедившись в том, что никто из добросовестных участников допущенных к аукциону не проявляет интерес к данному лоту, в 11 часов 33 минуты ИП Выборнова Ю.В., уже после завершения аукциона, в соответствии с частью 12 статьи 68 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ) сделала итоговое ценовое предложение на 58 копеек ниже предложения ООО «Фармдинамика».

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 14.10.2015 года следует, что на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе (извещение № 0366200035615005298), Аукционная комиссия решила признать заявки <--> и <--> несоответствующими требованиям, которые установлены документацией.

Победителем аукциона (извещение № 0366200035615005298) была признана ИП Выборнова Ю.В. с ценой контракта 720 017,00 рублей, с минимальным снижением начальной (максимальной) цены контракта на 15,46 %.

### **Аукцион от 26.11.2015 г. № 0366200035615006768**

Начальная (максимальная) цена контракта на поставку лекарственных препаратов (извещение № 0366200035615006768) составила 626 679,00 рублей. Дата и время начала электронного аукциона: 26.11.2015 г. в 11 ч. 31 мин. Дата и время окончания электронного аукциона: 04.12.2015 г. в 09 ч. 00 мин.

В процессе вышеуказанного электронного аукциона (извещение № 0366200035615006768) было подано четыре заявки:

-заявка № 1 ООО «Фармдинамика» (адрес: г.Тула, пос.Косая гора, ул.Максима Горького, д.24а, пом.1, ИНН 7118502520), дата и время подачи 03.12.2015 г. в 15 ч. 10 мин.;

-заявка № 2 ИП Выборнова Ю.В., дата и время подачи 03.12.2015 г. в 16 ч. 54 мин.;

-заявка № 3 <-->, дата и время подачи 03.12.2015 г. в 16 ч. 56 мин.;

-заявка № 4 <-->, дата и время подачи 03.12.2015 г. в 16 ч. 59 мин.

Заявки участников были поданы со следующих IP-адресов:

№	Наименование	IP – адрес	Время
---	--------------	------------	-------

участника	участника	участника	Время
1	ООО «Фармдинамика»	194.186.243.154	17:39:43
4	<-->	85.26.233.4	16:28:00
3	<-->	85.26.233.4	16:25:02
2	ИП Выборнова Ю.В.	85.26.233.4	16:16:32

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.12.2015 года все заявки были приняты и допущены.

Аукцион на поставку лекарственных препаратов (извещение № 0366200035615006768) проводился 11.12.2015 года, начало аукциона в 9 ч. 30 мин.

Итоговые ценовые предложения участников электронного аукциона:

№ участника	Наименование участника	Итоговое ценовое предложение	Время	IP – адрес участника
1	ООО «Фармдинамика»	625 000,00	09:50:00	194.186.243.154
4	<-->	376 377,65	09:31:00	213.80.160.110
3	<-->	407 464,77	09:30:00	213.80.160.110
2	ИП Выборнова Ю.В.	626 650,00	09:50:00	213.80.160.110

В течение первых минут аукциона участники <--> и <--> снизили цену с 626 679,00 руб. до 407 464,77 руб. (-34,9%) и 376 377,65 руб.(-39,9%), соответственно.

Убедившись в том, что никто из добросовестных участников допущенных к аукциону не проявляет интерес к данному лоту, в 09 часов 50 минут ИП Выборнова Ю.В., уже после завершения аукциона, в соответствии с частью 12 статьи 68 Федерального закона № 44-ФЗ, сделала итоговое ценовое предложение на 1 650, 00 рублей выше предложения ООО «Фармдинамика».

ООО «Фармдинамика» также в 9 часов 50 минут успело сделать ценовое предложение в сумме 625 000,00 рублей.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 14.12.2015 года, следует, что на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе (извещение № 0366200035615006768), Аукционная комиссия решила признать заявки <--> и <--> несоответствующими требованиям, которые установлены документацией.

Победителем аукциона (извещение № 0366200035615006768) было признано ООО «Фармдинамика» с ценой контракта 625 000,00 руб., с минимальным снижением начальной (максимальной) цены контракта на 0,26 %.

#### **Аукцион от 23.03.2016 г. № 0366200035616000862**

Начальная (максимальная) цена контракта на поставку лекарственных препаратов

(извещение № 0366200035616000862) составила 902 448,72 рублей. Дата и время начала электронного аукциона: 23.03.2016 г. в 12 ч. 46 мин. Дата и время окончания электронного аукциона: 31.03.2016 г. в 09 ч. 00 мин.

В процессе вышеуказанного электронного аукциона (извещение №0366200035616000862) было подано четыре заявки:

- заявка № 1 ООО «Фармдинамика» (адрес: г.Тула, пос.Косая гора, ул.Максима Горького, д.24а, пом.1, ИНН 7118502520), дата и время подачи 30.03.2016 г. в 14 ч.50 мин.;
- заявка № 2 ИП Выборнова Ю.В., дата и время подачи 30.03.2016 в 15 ч. 50 мин.;
- заявка № 3 <-->, дата и время подачи 30.03.2016 г. в 15 ч. 56 мин.;
- заявка № 4 <-->, дата и время подачи 30.03.2016 г. в 16 ч.02 мин.

Заявки участников были поданы со следующих IP-адресов:

№ участника	Наименование участника	IP – адрес участника	Время
1	ООО «Фармдинамика»	194.186.243.154	14:46:00
2	ИП Выборнова Ю.В.	213.80.160.110	15:38:00
3	<-->	213.80.160.110	15:55:00
4	<-->	213.80.160.110	15:59:00

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 04.04.2016 года все заявки были приняты и допущены.

Аукцион на поставку лекарственных препаратов (извещение № 0366200035616000862) проводился 07.04.2016 г., начало аукциона в 10 ч. 00 мин.

Итоговые ценовые предложения участников электронного аукциона:

№ участника	Наименование участника	Итоговое ценовое предложение	Время	IP – адрес участника
1	ООО «Фармдинамика»	840 000,00	10:20:00	194.186.243.154
2	ИП Выборнова Ю.В.	830 000,00	10:20:00	213.80.160.110
3	<-->	406 101,99	10:00:00	213.80.160.110
4	<-->	360 979,56	10:00:00	213.80.160.110

В течение первых минут аукциона участники <--> и <--> снизили цену с 902 448,72 руб. до 406 101,99 руб. (-54,9%) и 360 379,56 руб.(-60,06%), соответственно.

Убедившись в том, что никто из добросовестных участников допущенных к аукциону не проявляет интерес к данному лоту, в 10 часов 20 минут ИП Выборнова Ю.В., уже

после завершения аукциона, в соответствии с частью 12 статьи 68 Федерального закона № 44-ФЗ, сделала итоговое ценовое предложение на 10 000 рублей ниже предложения ООО «Фармдинамика».

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 11.04.2016 года, следует, что на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе (извещение № 0366200035616000862), Аукционная комиссия решила признать заявки ИП Вострикова М.С. и <--> несоответствующими требованиям, которые установлены документацией.

Победителем аукциона (извещение № 0366200035616000862) была признана ИП Выборнова Ю.В. с ценой контракта 830 000,00 рублей, с минимальным снижением начальной (максимальной) цены контракта на 8,02 %.

Тулским УФАС России дополнительно была запрошена информация у электронно-торговой площадки ООО «РТС – тендер» о банковских счетах, с которых перечислялись денежные средства в качестве оплаты обеспечительных платежей для участия в электронных аукционах (извещения № 0366200035615005298, 0366200035615006768, 0366200035616000862) ответчиками:

<b>Наименование участника</b>	<b>Номер расчетного счета, с которого направляли денежные средства в качестве оплаты обеспечительных платежей на участие в электронных аукционах</b>
<-->	40802810205000030584
<-->	40802810205000030584
ИП Выборнова Ю.В.	40802810205000030584

Таким образом, <-->, <--> и ИП Выборнова Ю.В. в ходе участия в вышеописанных аукционах применяли следующую стратегию поведения: двое из участников соглашения в течение короткого промежутка времени (на первых минутах торгов) поочередно снижали цену лота на существенную величину, пока не убеждались, что добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение такой стратегией поведения своих конкурентов, отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона; затем, третий участник соглашения на последних секундах аукциона предлагал цену, незначительно ниже цены, предложенной добросовестными участниками аукциона, или начальную (максимальную) цену контракта и становился победителем аукциона, так как с участниками соглашения, которые были отклонены по вторым частям заявок, в связи с несоответствием требованиям, которые установлены документацией (отсутствие государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей и отсутствие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности), не представлялось возможности заключить государственный (муниципальный) контракт.

Необходимо отметить, что <--> и <--> принимая участие в вышеуказанных аукционах вместе с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, учитывая цель и предмет аукционов,

стали субъектами правоотношений, регулируемых антимонопольным законодательством, а, следовательно на них распространяются нормы антимонопольного законодательства, в том числе и запрет, установленный пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, также такая позиция изложена в Постановлении от 04 марта 2016 года по делу № А52-706/2015 Арбитражного суда Северо-Западного округа.

Из материалов, приобщенных к делу, комиссия установила, что <-->, <--> и ИП Выборнова Ю.В. систематически производили аналогичные указанные ранее действия, относительно, совместного участия в закупках, влекущие за собой нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закон о защите конкуренции.

В ходе изучения материалов были выявлены следующие признаки нарушения норм статьи 11 Закона, а именно:

- отсутствие государственной регистрации у <--> и <--> в качестве индивидуальных предпринимателей и отсутствие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности указывает на то, что данные лица преднамеренно исключали возможность положительного рассмотрения Аукционной комиссией вторых частей их заявок на участие в аукционах (извещения № 0366200035615005298, № 0366200035615006768, № 0366200035616000862) и заключения с ними контракта по результатам торгов.

Таким образом, можно предположить, что <--> и <--> изначально не планировали бороться за победу в вышеуказанных электронных аукционах, а подавали заявки в них формально, исключительно с целью повлиять на цену контракта для получения преимущества третьим лицом – ИП Выборновой Ю.В.

-заявки всех трех участников - <-->, <--> и ИП Выборновой Ю.В. подавались с одинаковых IP-адресов, с минимальной разницей во времени:

- аукцион от 28.09.2015 г. № 0366200035615005298 – 85.26.235.146;
- аукцион от 26.11.2015 г. № 0366200035615006768 – 85.26.233.4;
- аукцион от 23.03.2016 г. № 0366200035616000862 – 213.80.160.110;

-одинаковый номер расчетного счета - 40802810205000030584, с которого направляли денежные средства в качестве оплаты обеспечительных платежей на участие в электронных аукционах (извещения № 0366200035615005298, 0366200035615006768, 0366200035616000862).

Помимо указанных выше фактов, также установлены следующие обстоятельства, свидетельствующие о наличии связей между <-->, <--> и ИП Выборновой Ю.В.: все три участника являются жителями одного региона, в контактных данных всех трех участников заявлена одна и та же электронная почта – [molni2001@mail.ru](mailto:molni2001@mail.ru); у ИП Выборновой Ю.В. и <--> указан одинаковый номер телефона - +79896836182.

Вышеизложенное свидетельствует о наличии между <-->, <--> и ИП Выборновой Ю.В. связи, выходящей за рамки обычного делового взаимодействия, поскольку данные лица используют одну контактную линию для связи с третьим лицом.



Таким образом, указанные действия <-->, <--> и ИП Выборновой Ю.В. стали возможны только благодаря тому, что они являлись участниками соглашения, были осведомлены о действиях друг друга, например о том, кто под каким номером участвует в аукционе и кто не соответствует требованиям по вторым частям заявок. Это позволяло участнику, соответствующему требованиям вторым частям заявок и заранее определенному на роль победителя торгов, сделать единственное предложение на последних секундах аукциона и стать победителем торгов.

На направленное в адрес <-->, <--> и ИП Выборновой Ю.В. заключение об обстоятельствах дела № 05-04/02-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 5/6691/1 от 09.08.2016 г.), в Тульское УФАС России было представлено письменное возражение ИП Выборновой Ю.В. (от 24.08.2016 г. вх. № 3806), которое отражено в Решении.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела № 05-04/02-2016 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности: подачу заявок и ценовых предложений участников аукциона с одного IP-адреса с минимальной разницей во времени; использование одной контактной линии для связи с третьими лицами; отсутствие государственной регистрации у <--> и <--> в качестве индивидуальных предпринимателей и отсутствие лицензии на осуществление фармацевтической деятельности, перечисление денежных средств в качестве оплаты обеспечительных платежей с одного расчетного счета, пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия <-->, <--> и ИП Выборновой Ю.В. по пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать <-->, <-->, ИП Выборнову Ю.В. нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» в части осуществления устного соглашения на товарном рынке поставки лекарственных препаратов (извещения № 0366200035615005298, 0366200035615006768, 0366200035616000862), результатом которого явилось поддержание цены на торгах при проведении вышеуказанных электронных аукционов.
2. Передать материалы дела № 05-04/02-2016 уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность

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

