

•
•

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №014/01/11-530/2019

•

НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМТРЕНИЮ

“ 30 ” мая 2019 года

город Якутск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) №24 от 24.05.2019 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №014/01/11-530/2019 о нарушении антимонопольного законодательства и в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило заявление Председателя комитета по безопасности предпринимательской деятельности и антикоррупционной политике ТПП РС(Я) указывающее на признаки картельного сговора при участии в торгах в действиях ряда участников электронных аукционов.

Председатель комитета по безопасности предпринимательской деятельности и антикоррупционной политике в своем заявлении указывал, что антиконкурентное соглашение было заключено между ГБУ РС(Я) «Центр СПИД», ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», иными лицами.

Указанные участники использовали в участии в аукционах следующую модель поведения: государственные контракты заключаются по максимальной стоимости с минимальным снижением цены (1%), в дальнейшем отсутствует конкурентная борьба, создается вид фиктивной конкуренции.

Указанные субъекты попеременно становились победителями аукционов.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), при рассмотрении заявления установило следующее.

Якутским УФАС России с целью подтверждения выявленных признаков направлены запросы на электронные торговые площадки, в налоговые органы, провайдером, банки и иные организации.

По результатам изучения поступившей информации а также, иных сведений, имеющихся в открытом доступе, Якутское УФАС России усмотрело признаки картельного сговора в следующих открытых аукционах в электронной форме (далее – ОАЭФ).

0816500000618003000; 0816500000618001978; 0116200007916009721;

0116200007917005287; 0116200007917006937; 0116200007917006993.

1. ОАЭФ 0816500000618003000 от 16.01.2019;

Начальная цена: 2 464 656,89;

Предметом аукциона является поставка лабораторных реактивов к автоматическому биохимическому анализатору ACCENT-300.

Участниками аукциона являются ООО «СахаЛабСервис», ИП С

Победителем признан ИП С с минимальным снижением цены контракта предложив 2 440 010,31.

Подача заявок в аналогичное время: ИП С - 01.02.2019 в 02:31, ООО «СахаЛабСервис» - 01.02.2019 в 02:37, с одного IP-адреса 46.48.161.82 у обоих лиц.

2. ОАЭФ 0816500000618001978 от 10.12.2018;

Начальная цена: 2 116 036,01;

Предметом аукциона является поставка реагентов для ПЦР диагностики;

Участниками аукциона являются ООО «СахаЛабСервис», ООО «Диагност».

Победителем признан ООО «Диагност» с минимальным снижением цены контракта предложив 2 010 234,21.

Подача заявок в аналогичное время: ООО «СахаЛабСервис» - 17.12.2018 в 09:53:57, ООО «Диагност» - 17.12.2018 в 09:58:04, с одного IP-адреса 91.185.237.13 у обоих лиц.

3. ОАЭФ 0116200007916009721 от 02.12.2016;

Начальная цена: 696 963,13

Предметом аукциона является поставка расходных материалов для лаборатории (полимерные)

Участниками аукциона являются ООО «Мединфарм», ООО «Диагност», ИП С

Победителем признан ООО «Мединфарм» с ценовым предложением 510 000,00.

Подача заявок в аналогичное время: ООО «Диагност» - 09.12.2016 в 08:05:58, ИП С. – 09.12.2016 в 08:20:36, с одного IP-адреса 213.129.36.0 у обоих лиц.

4. ОАЭФ 0116200007917005287 от 09.06.2017;

Начальная цена: 1 123 978, 20

Предметом аукциона является поставка расходных материалов для КДЛ для нужд ГБУ РС(Я) «Мегино-Кангаласская ЦРБ».

Участниками аукциона являются ООО «Диагност» и ИП К

Победителем признан ООО «Диагност» с ценовым предложением 1 118 358, 31.

Подача заявок в аналогичное время: ООО «Диагност» 20.06.2017 в 03:12:14, ИП К 20.06.2017 в 03:35:12, с одного IP-адреса 94.245.176.216.

5. ОАЭФ 0116200007917006937 от 20.07.2017;

Начальная цена: 906 746, 66

Предметом аукциона является поставка реагентов.

Участниками аукциона являются ООО «Диагност», ООО «Сахалабсервис», ИП К

Победителем признан ООО «Диагност» с минимальным снижением цены контракта 900 000,00.

Подача заявок ООО «Диагност» и ООО «Сахалабсервис» с одного IP-адреса 46.48.218.223.

6. ОАЭФ 0116200007917006993 от 21.07.2017;

Начальная цена: 1 546 322, 73

Предметом аукциона является поставка реагентов.

Участниками аукциона являются ООО «Диагност», ООО «Сахалабсервис», ООО «Оникс», ИП К

Победителем признан ООО «Диагност» с ценовым предложением 1 180 000,00.

Подача заявок в схожее время: ООО «Диагност» 03.08.2017 в 09:08:00, ООО «Сахалабсервис» 03.08.2017 в 10:01:47, ИП К 03.08.2017 в 09:22:28, с одного IP-адреса 46.48.218.223.

В связи с изложенным усматриваются признаки заключения и реализации антиконкурентного соглашения, с учетом совокупности следующих обстоятельств, в частности:

1) подачу заявок, подписание контрактов, совершение действий на ЭТП, а также использование системы ответчиками с использованием единой инфраструктуры (одинаковые IP-адреса).

При этом использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия, как правило, осуществляются для достижения единой для всех цели. Коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, действия по использованию единой инфраструктуры, доказательства которые должны быть изложены в решении антимонопольного органа, которые возможны исключительно в результате реализации достигнутых ответчиками договоренностей, направленных на достижение единой цели поддержания цен на торгах, путем устранения конкуренции;

IP-адресом уникальный сетевой адрес узла в компьютерной сети, построенной на основе стека протоколов TCP/IP. IP-адрес называют **динамическим** (непостоянным, изменяемым), если он назначается автоматически при подключении устройства к сети и используется в течение ограниченного промежутка времени, указанного в сервисе назначившего IP-адрес.

MAC-адрес — уникальный идентификатор, присваиваемый каждой единице активного оборудования или некоторым их интерфейсам в компьютерных сетях Интернет.

Также имеются сведения об MAC-адресах (вх. №4361п от 13.05.2019), полученные Якутским УФАС России по его мотивированному запросу, которые позволяют установить подачу заявок, ценовых предложений лиц с одного устройства.

2) аффилированность лиц.

ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», ИП К... и ИП С... являются аффилированными лицами, то есть лицами, способными оказывать влияние на деятельность друг друга.

По сведениям, представленным Межрайонной ИФНС России №5 по Республике Саха (Якутия), установлено что руководителем ООО «Диагност» является К..... В период с 19.12.2012 по 25.02.2013 С.... являлся владельцем 50% доли в уставном капитале ООО «Диагност».

Помимо этого, К.... ранее являлся владельцем 50% долей в уставном капитале ООО «Сахамедрерурс», генеральным директором которого являлся С....

Руководителем ООО «СахаЛабСервис» в настоящее время является К.... В период с 17.08.2011 по 23.05.2016 являлась руководителем ООО «Диагност»,

также с 07.09.2010 по 13.11.2010 генеральным директором ООО «Пеппи».

При этом, С... до 29.06.2011 являлся владельцем 50% доли в уставном капитале ООО «Пеппи».

Более того, общество «СахаЛабСервис» ранее было зарегистрировано по адресу: г. Якутск, ул. Мицкевича, д. 2, (участок принадлежит на основании свидетельства о государственной регистрации права собственности №14-АА 835869 от 10.01.2012) по которому в настоящее время зарегистрировано общество «Диагност», исходя из сведений, представленных ИФНС №5 по Республике Саха (Якутия).

При этом, согласно информации ИФНС №5 ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», ИП К, ИП С также имеют одинаковые IP-адреса, с которого указанные лица предоставляли налоговую (бухгалтерскую) отчетность.

Деятельность каждого из аффилированных лиц известна и открыта для другого, в связи с чем аффилированность способствует и упрощает заключение различных соглашений и договоренностей между этими лицами.

Юридическое лицо, по своей природе, создано для получения прибыли, а участие аффилированных лиц в одних торгах преследуют общую цель, превращая торги в формальную процедуру.

3) устойчивая модель поведения, состоящая в проведении электронных аукционов с минимальным снижением начальной максимальной цены контракта (НМЦК), либо в воздержании от подачи ценовых предложений (отсутствие конкурентной борьбы).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что соглашение это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 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.

Указанной нормой закона установлен безусловный запрет на антиконкурентные соглашения между хозяйствующими субъектами, т.е. это запреты «per se» - запреты, для применения которых не требуется доказательства негативных последствий, в том числе в части влияния на конкуренцию, ущемления интересов.

Объектом нормы статьи 11 Закона о защите конкуренции являются интересы государства в сфере защиты конкуренции. Следовательно, акты, принимаемые антимонопольным органом по делам о нарушении указанной статьи Закона о защите конкуренции по своей правовой природе имеют правосстановительную функцию, и их основное назначение заключается в восстановлении и защите прав неопределенного круга лиц, чьи права и законные интересы могли быть нарушены действиями лица (лиц), вступивших в антиконкурентное соглашение.

Факт заключения антиконкурентного соглашения, как следует из утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 разъяснений № 3 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Действующее законодательство определяет требования к доказательствам действий, совершаемых по закону (правомерных действий), тогда как запрещенный статьей 11 Закона о защите конкуренции картель является незаконным (неправомерным) действием (правонарушением).

Таким образом, при участии в исследованных ОАЭФ хозяйствующие субъекты обязаны соблюдать запрет, установленный п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В этой связи, законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме и содержанию подтверждающих документов.

Кроме того, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к

форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности косвенных доказательств.

Таким образом, любые доказательства по делам о нарушении статьи 11 Закона о защите конкуренции подлежат оценке наряду с другими, имеющимися в деле, в том числе косвенными доказательствами, в их взаимосвязи и совокупности.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц у ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», ИП К, ИП С основными видами деятельности является код ОКВЭД2 46.46. – торговля оптовая фармацевтической продукцией.

Таким образом, с учетом предмета указанных ОАЭФ и видов деятельности ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», ИП К и ИП С, указанные хозяйствующие субъекты действуют на одном товарном рынке и являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Исходя из анализа указанного поведения участников аукционов ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», ИП К и ИП С являющихся хозяйствующими субъектами-конкурентами, выраженного в повторяющемся и аналогичном поведении в разных аукционах без обоснованного и конкурентного поведения участников, целью которого было заключение государственного контракта с наивыгодной возможной ценой, Якутское УФАС России приходит к выводу о наличии признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции выразились в заключении соглашения о совершении действий, которые привели к поддержанию цен на торгах.

На основании изложенного, Якутское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Диагност», ООО «СахаЛабСервис», ИП К, ИП С признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №014/01/11-530/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на **«26» июня 2019 года в 15 часов 00 минут**, по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Октябрьская, д. 22, каб. 214;

2. Привлечь к участию в деле в качестве заявителя:

Союз «Торгово-промышленная палата Республики Саха (Якутия)»

(677027, Республика Саха (Якутия) г. Якутск, ул. Кирова, д. 18, корпус В, офис 810; ИНН/КПП 1435093203/143501001, ОГРН 1021400003140);

3. Привлечь к участию в деле в качестве ответчиков:

● **ООО «Диагност»** (677014, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Мицкевича, д. 2; ИНН/КПП 1435262010/143501001, ОГРН 1121435019342);

● **ООО «СахаЛабСервис»** (677008, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Билибина, д. 13, кв. 70; ИНН/КПП 1435289541/143501001, ОГРН 1141447024840);

● **ИП** (677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск,);

● **ИП** (677008, Республика Саха (Якутия), г. Якутск,);

5. **Ответчикам** представить в антимонопольный орган:

- Письменный мотивированный нормами права отзыв с указанием возражений относительно обстоятельств, изложенных в определении;
- Доказательства в обоснование возражений;
- Учредительные документы (устав, положение (в том числе о филиалах), свидетельства о присвоении ИНН, КПП, ОГРН, решение об избрании (назначении) единоличного исполнительного органа;
- Штатная расстановка (список сотрудников) с указанием Ф.И.О., должностей, структурных подразделений;
- Перечень лиц, входящих в одну группу лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135ФЗ «О защите конкуренции». Перечень представляется в соответствии с формой представления, утвержденной приказом ФАС России от 20 ноября 2006 года №293;
- Договоры (куплипродажи, поставки, подряда, субподряда, займа и иной правовой природы), заключенные между ответчиками, с приложением документов, подтверждающих их исполнение.

На основании части 1 статьи 25, части 15 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрашиваемая информация предоставляется в антимонопольный орган в виде копий, надлежащим образом заверенными печатью юридического лица **в срок до 21.06.2019.**

Обращаем Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц – от десяти тысяч

до пятнадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Наложение административного наказания не освобождает от обязанности предоставления в антимонопольный орган запрашиваемых документов (информации).

Представителям лиц, участвующих в деле, явиться на рассмотрение дела с надлежащим образом оформленной доверенностью на право представлять участников дела.

При невозможности обеспечения явки представителей лиц, участвующих в деле, направить в антимонопольный орган письменное ходатайство о рассмотрении дела без вашего участия.

При направлении информации ссылаться на номер дела.

Председатель Комиссии