

ЗАО «Фирма Евросервис»

Вересаева ул., д. 8,

Москва, 121357

ООО «Мега фарма»

Соловьиный проезд, д. 2, эт. 1,

Пом. 1, ком. 1 рм2в,

Москва, 117593

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-11-183/00-22-18

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» февраля 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «22» февраля 2019 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-11-183/00-22-18 о нарушении антимонопольного законодательства

рассмотрев дело № 1-11-183/00-22-18 по признакам нарушения закрытым акционерным обществом «Фирма Евросервис» (ИНН 7731241639, 121357, г. Москва, Вересаева ул., д. 8) и обществом с ограниченной ответственностью «Мега фарма» (ИНН 7728872779; 117593, г. Москва, Соловьиный проезд, д. 2, эт. 1, пом. 1, ком. 1 рм2в) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите

конкуренции), выразившихся в заключении и участии в антиконкурентном соглашении с целью поддержания цен на открытых аукционах в электронной форме (далее также - ОАЭФ) на поставку лекарственных препаратов, материалов, применяемых в медицинских целях, медицинских инструментов и оборудования, диетической продукции, детского питания, химических органических веществ и фармацевтических субстанций для нужд медицинских организаций государственной системы здравоохранения, а также государственных учреждений высшего образования, реализующих программы медицинского и фармацевтического образования в 2016 – 2018 гг., руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

18.05.2018 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия возбуждено дело № А57-11/18 в отношении ЗАО «Фирма Евросервис» (ул. Вересаева, д. 8, Москва, 121357; ИНН 7731241639) и ООО «Мега фарма» (Соловьиный проезд, д. 2, эт. 1, пом. 1, ком. 1 рм2в, Москва, 117593; ИНН: 7728872779) по признакам нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В связи с поступившим в ФАС России ходатайством Ингушского УФАС России и на основании пункта 1.4.5 Приказа ФАС России от 01.08.2007 № 244 «Об утверждении Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган» ФАС России истребованы материалы дела № А57-11/18 для принятия к своему рассмотрению.

На основании изложенного, издан приказ ФАС России от 07.12.2018 № 1715/18 о принятии дела к рассмотрению и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым делу № А57-11/18 присвоен новый учетный номер <...> -11-183/00-22-18.

В рамках рассмотрения дела с целью получения дополнительной информации об обстоятельствах проведения ОАЭФ

с участием ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма», а также о связях между ответчиками, ФАС России были направлены запросы на электронные торговые площадки, в кредитные организации, налоговые органы, интернет-провайдеру, удостоверяющие центры.

07.02.2019 в рамках рассмотрения дела № 1-11-183/00-22-18 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции был подготовлен аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции.

Анализ проведен в целях полного, объективного, всестороннего рассмотрения дела, в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства при участии ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» в открытых аукционах в электронной форме на поставку лекарственных препаратов, материалов, применяемых в медицинских целях, медицинских инструментов и оборудования, диетической продукции, детского питания, химических органических веществ и фармацевтических субстанций для нужд медицинских организаций государственной системы здравоохранения, а также государственных учреждений высшего образования, реализующих программы медицинского и фармацевтического образования в 2016 – 2018 гг., рассматриваемых в рамках дела № 1-11-183/00-22-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

По результатам исследования состояния конкуренции при проведении 342 открытых аукционов в электронной форме установлено:

1) **Временной интервал** исследования конкуренции на открытых аукционах в электронной форме, рассматриваемых в рамках дела № 1-11-183/00-22-18, определен периодом с момента опубликования извещения о проведении первого из исследуемых аукционов до момента исполнения обязательств сторонами контракта.

Так как на день проведения исследования часть контрактов, заключенных по результатам проведения рассматриваемых аукционов, продолжают исполняться, временной интервал исследования завершается датой его проведения – 07.02.2019.

На основании изложенного, для целей проведения исследования **временной интервал определен периодом с 27.02.2016 (дата размещения извещения о проведении ОАЭФ № 0164200003016000752)**

по 07.02.2019.

2) В обобщенном виде **предметом торгов** во всех исследованных аукционах является поставка лекарственных препаратов, материалов, применяемых в медицинских целях, медицинских инструментов и оборудования, диетической продукции, детского питания, химических органических веществ и фармацевтических субстанций для нужд медицинских организаций государственной системы здравоохранения, а также государственных учреждений высшего образования, реализующих программы медицинского и фармацевтического образования в 2016 – 2018 гг.

3) **Состав участников** ОАЭФ определен как состав хозяйствующих субъектов, которые принимали участие в электронных аукционах, не отозвали свои заявки, и чьи заявки не были отклонены (по 1-м частям). Все участники ОАЭФ, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, которые предусмотрены аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки в рамках каждого из рассматриваемых аукционов, и, следовательно, являются между собой конкурентами при участии в торгах на право заключения государственного контракта. Состав хозяйствующих субъектов участников-конкурентов по каждому из аукционов приведен в Приложении № 1 к настоящему Заключению об обстоятельствах дела.

В результате исследования совокупности документов и информации, имеющих в материалах дела № 1-11-183/00-22-18, Комиссией ФАС России установлено наличие признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции при проведении 331 ОАЭФ с общей суммой начальных (максимальных) цен контрактов (далее также – НМЦК) **827 674 606, 93 рублей.**

Рассматриваемые аукционы проведены в период с **27.02.2016** по **11.10.2018.**

Полный перечень аукционов, а также информация о заказчиках и предмете закупки по каждому из аукционов, представлены в Приложении № 1 к настоящему Заключению об обстоятельствах дела.

Согласно информации, представленной Межрайонными инспекциями ФНС России № 28 и № 31 по г. Москве, генеральным

директором

ЗАО «ФИРМА ЕВРОСЕРВИС» является Кузнецов Игорь Геннадьевич. Учредителями ЗАО «ФИРМА ЕВРОСЕРВИС» являются Кузнецов Игорь Геннадьевич (владеет 50% долей) и Минин Александр Николаевич (владеет 50% долей). Генеральным директором ООО «МЕГА ФАРМА» является Терехин Юрий Алексеевич(1). Учредителем ООО «МЕГА ФАРМА» является Рахманова Ольга Николаевна (владеет 100% долей).

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в **частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции**, на ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» не распространяются.

Факт заключения антиконкурентного соглашения между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» подтверждают следующие обстоятельства.

1. Стратегия поведения, реализуемая ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» в ходе совместного участия в рассматриваемых аукционах, позволила ответчикам, отказавшись от конкурентной борьбы, заключить контракты со снижением от 0% до 2% от НМЦК.

1.1. При участии в 102 аукционах с реестровыми №№ 0101200009517004584, 0101200009517004615, 0101200009517004696, 0122200002517000519, 0124200000617006856, 0127200000217005260, 0301200059617000384, 0301200059617000761, 0346300089417000117, 0355100002716000136, 0355100002716000139, 0355100002717000030, 0355100002717000031, 0355100002717000034, 0355100002717000035, 0355100002717000055, 0355100002717000059, 0355100002717000097, 0355100002717000099, 0373200052316000077, 0373200052316000078, 0373200052317000004, 0373200087816000279, 0373200094116000489, 0373200094117000049, 0373200094117000052, 0146200002016000569, 0146200002017002090, 0153200000216009760, 0153200000216010157, 0153200000216011863, 0153200000216011864, 0153200000216011865, 0153200000216012174, 0153200000216012337, 0153200000216012848, 0153200000216012946, 0308200003117000048, 0320200004216000110, 0320200004216000111, 0320200004216000112, 0320200004216000113, 0320200004216000116, 0320200004216000123, 0320200004216000128, 0320200004216000130, 0320200004216000181, 0346200008016000110, 0346300005016000083, 0346300089416000274, 0348100046617000012, 0348200027016000263, 0348200027016000409,

0348200027016000440, 0348200027016000454, 0348300412616000112,
0367100000816000062, 0372100032616000065, 0372100032616000098,
0372100032617000069, 0372100034617000041, 0372200030116000013,
0372200030116000014, 0372200030116000019, 0372200030116000020,
0372200030116000021, 0373100094316000194, 0373100094316000206,
0373100094316000214, 0373100094316000215, 0373100094316000232,
0373100094316000247, 0373100094316000339, 0373100094317000039,
0373100094317000063, 0373100094317000065, 0373100094317000066,
0373100094317000067, 0373100094317000072, 0373100094317000262,
0848300003016000121, 0122200002517002463, 0122200002517006728,
0134200000116004261, 0153200000216010279, 0351300052616000430,
0351300072217000120, 0373200017416000153, 0851200000616004390,
0129200005316000300, 0129200005316000621, 0129200005316000637,
0129200005316000650, 0111200002416000185, 0111200002416000496,
0111200002416000528, 0111200002416000614, 0111200002416000640,
0111200002417000034, 0111200002417000038, 0111200002417000053,
0711200005117000031 ответчики, подав в ходе аукциона по одному
ценовому предложению (-0,5% от НМЦК и -1% от НМЦК
соответственно), отказывались от дальнейшей конкурентной борьбы,
в результате чего контракты заключались с ЗАО «Фирма Евросервис»
или с ООО «Мега Фарма» со снижением 1% от НМЦК.

ЗАО «Фирма Евросервис» признано победителем в 90 из указанных аукционов.

ООО «Мега Фарма» признано победителем в 12 из указанных аукционов.

1.2. В ходе проведения 172 аукционов с реестровыми №№
0115200001117002367, 0115200001117002641, 0122200002516003024,
0122200002516006356, 0144200002416000604, 0164200003016000752,
0164200003016002791, 0164200003017001417, 0301200042316000565,
0301300016017000728, 0301300121516000239, 0301300167017000259,
0301300264016000514, 0301300280716001155, 0301300280717000976,
0325300007616000098, 0325300007616000099, 0325300007616000101,
0325300007616000105, 0325300007616000218, 0325500000117000302,
0334100027117000103, 0334100027117000136, 0344200013016000063,
0344200022316000148, 0344300034217000112, 0347200001416000272,
0347200001416001115, 0348100056216000061, 0348100056216000273,
0355100002716000329, 0355100002716000335, 0369100004716000589,
0369100004717000478, 0369300054517000119, 0372100024517000677,
0373100014516000192, 0373100014517000146, 0373100019216000247,
0373100108216000247, 0373100108216000682, 0373200009816000063,

0373200009816000158, 0373200009816000159, 0373200009816000271,
0373200009816000272, 0373200009816000306, 0373200009816000314,
0373200010816000084, 0373200015016000024, 0373200022216000184,
0373200025616000132, 0373200045216000609, 0373200052316000027,
0373200052316000137, 0373200052316000254, 0373200052316000275,
0373200059716000261, 0373200064716000127, 0373200100116000079,
0373200152816000150, 0373200152816000151, 0373200215517000044,
0860200000816003363, 0873200009816000343, 0101200009516003265,
0101200009516006053, 0101200009517001678, 0101200009517004467,
0107200002716000588, 0113200003317000044, 0137200001217003072,
0140200000516000188, 0153200000216004362, 0153200000216009985,
0153200000216014259, 0190200000316009647, 0301300022616000324,
0308200001617000581, 0320300101316000048, 0325100016016000247,
0348100046616000089, 0348100046616000263, 0348100046616000388,
0348200027016000471, 0348200027016000495, 0348300003016000201,
0348300004916000109, 0348300004917000011, 0348300007416000176,
0348300007416000179, 0348300220617000162, 0348300304316000040,
0348300626216000226, 0348300626217000033, 0348300626217000035,
0348300626217000036, 0351100025316000032, 0351100033216000103,
0356500000517000088, 0360200045917000022, 0369300285117000326,
0372100032616000159, 0372100032617000060, 0372100032617000066,
0372100034617000007, 0372100037117000476, 0372200006217000019,
0372200131717000086, 0372200176917000052, 0373100031216000112,
0373100091916000068, 0373100094316000686, 0373100094317000263,
0373100094317001141, 0373100094317001156, 0373100094317001209,
0373100119516000086, 0853500000317011961, 0859200001116004169,
0859200001116006872, 0859200001117005788, 0859200001117007064,
0891200000316006710, 0112200000817003635, 0113200000117003049,
0123200000317001839, 0126200000416002040, 0126200000416003103,
0134200000117003634, 0153200000216004006, 0158200001317000575,
0162200011817001332, 0169300000117004453, 0173100004516000257,
0173100004516000815, 0339300172616000176, 0340200003317002999,
0340200003317003864, 0345200004017000034, 0348100016917000152,
0348200002917000067, 0348200002917000072, 0348200039816000158,
0351200000617000014, 0351200000717000141, 0351300092216000197,
0352200029816000193, 0352200029816000352, 0354200024017000047,
0361200015017000310, 0361200015017004932, 0373100050617000119,
0373100050617000120, 0373100090316000004, 0375200040216000178,
0375200040217000052, 0380200000116001696, 0380200000116003247,
0813500000118005994, 0817200000316007514, 0853500000317012876,
0853500000317012895, 0869200000217001743, 0891200000316003453,
0129200005316005060, 0129200005316005258, 0173200001416001269,

0332100021317000124, 0711200005116000065, 0111200002417000516, 0111200002416000391 ценовые предложения (со снижением 0,5% от НМЦК) подавались лишь одним участником: ЗАО «Фирма Евросервис» или ООО «Мега Фарма», - и только один раз. В результате таких действий контракты с победителями аукционов заключались со снижением 0,5% от НМЦК.

По результатам проведения указанных аукционов ЗАО «Фирма Евросервис» признано победителем 140 раз, ООО «Мега Фарма» - 32 раза.

1.3. При участии в 35 аукционах с реестровыми №№ 0355100002716000091, 0355100002716000094, 0355100002716000095, 0355100002716000098, 0355100002716000100, 0355100002716000134, 0355100002716000141, 0355100002716000142, 0355100002716000144, 0355100002716000145, 0355100002716000148, 0355100002716000184, 0355100002716000185, 0355100002716000186, 0355100002716000187, 0355100002716000188, 0355100002716000263, 0178200001317000301, 0348300146717000167, 0348300146717000169, 0348300146717000174, 0348300146717000222, 0348300146717000223, 0348300146717000224, 0348300146717000225, 0348300146717000239, 0348300146717000242, 0111200002416000190, 0111200002416000460, 0111200002416000465, 0111200002416000472, 0111200002416000497, 0111200002416000573, 0111200002417000085, 0711200012817000482 и ООО «Фирма Евросервис», и ООО «Мега фарма» подавали одинаковые ценовые предложения со снижением 0,5% от НМЦК. Победителем признавался тот участник, чье ценовое предложения поступило раньше.

По результатам проведения указанных аукционов ЗАО «Фирма Евросервис» признано победителем 32 раза, ООО «Мега Фарма» - 3 раза.

1.4. В аукционе с реестровым № 0111200002416000551 лучшее ценовое предложение для каждого из участников (ООО «Мега Фарма» и ООО «Фирма Евросервис») стало ценовое предложение со снижением 1% от НМЦК. Победителем закупки признано ООО «Фирма Евросервис», поскольку лучшее ценовое предложение от ООО «Фирма Евросервис» поступило раньше, чем от ООО «Мега Фарма». Контракт заключен со снижением 1% от НМЦК.

1.5. В ходе участия в 17 аукционах с реестровыми №№ 0320200004216000145, 0320200004217000081, 0325100016017000053, 0325100016017000054, 0348200027016000288, 0348200027016000295, 0348200027016000392, 0372100032616000103, 0378200007717000074,

0378200007717000086, 0378200007717000097, 0853500000317001022, 0122200002517003663, 0122200002517006236, 0122200002517006491, 0851200000616004285, 0111200002416000442, каждый из участников: ООО «Мега Фарма» и ООО «Фирма Евросервис», - подавали по несколько ценовых предложений и отказывались от дальнейшей конкурентной борьбы, в результате чего контракты заключались со снижением 1,5% - 2% от НМЦК.

ЗАО «Фирма Евросервис» признано победителем в 14 из указанных аукционов.

ООО «Мега Фарма» признано победителем в 3 из указанных аукционов.

1.6. В аукционах с реестровыми №№ 0142200001317017246, 0325500000117000191 ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма», будучи допущенными к участию в аукционе, не подавали ни одного ценового предложения.

Согласно части 20 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 – Закон о контрактной системе), в случае, если в течение десяти минут после начала проведения электронного аукциона ни один из его участников не подал предложение о цене контракта в соответствии с частью 7 настоящей статьи, такой аукцион признается несостоявшимся.

По указанному основанию аукционы с реестровыми №№ 0142200001317017246, 0325500000117000191 признаны несостоявшимися.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 3 статьи 71 Закона о контрактной системе, победителем по данным торговым процедурам признано ЗАО «Фирма Евросервис» как лицо, чья заявка на участие в аукционах была подана ранее других заявок и не была отклонена по второй части.

Контракты по указанным торговым процедурам заключены по цене, равной начальной (максимальной) цене контрактов (снижение 0%).

1.7. Заявки на участие в аукционах с реестровыми №№ 0113200000117001168 и 0135200000517001087 были поданы двумя компаниями: ЗАО «Фирма

Евросервис» и ООО «Мега Фарма». Между тем, по результатам рассмотрения первых частей заявок до участия в каждом из аукционов допущена только одна заявка – заявка, поданная ЗАО «Фирма Евросервис».

В соответствии с частью 8 статьи 67 Закона о контрактной системе, в случае, если по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия приняла решение об отказе в допуске к участию в таком аукционе всех участников закупки, подавших заявки на участие в нем, или о признании только одного участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, его участником, такой аукцион признается несостоявшимся.

По указанному основанию аукционы с реестровыми №№ 0113200000117001168 и 0135200000517001087 признаны несостоявшимися. Контракты по данным закупкам были заключены с ЗАО «Фирма Евросервис» как с единственным поставщиком в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

2. Совпадение IP-адресов, с которых ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» осуществляли юридически значимые действия в ходе участия в рассматриваемых аукционах.

2.1. Так, IP-адрес (.....) совместно использовался ответчиками при подаче заявок на участие в 282 аукционах, при подачи ценовых предложений – в 9 аукционах.

IP-адрес (.....) также использовался ЗАО «Фирма Евросервис» при подаче заявок на участие в 41 аукционе, при подаче ценовых предложений – в 227 аукционах, при заключении контракта – в 120 аукционах.

ООО «Мега Фарма» использовало IP-адрес (.....) при подаче заявок на участие в 2 аукционах, при подаче ценовых предложений – в 8 аукционах, при заключении контрактов – в 31 аукционе.

IP-адрес (.....) совместно использовался ответчиками при подаче ценовых предложений в 4 аукционах.

IP-адрес (.....) также использовался ЗАО «Фирма Евросервис» при подаче ценовых предложений – в 5 аукционах, при заключении контракта – в 1 аукционе.

ООО «Мега Фарма» использовало IP-адрес (.....) при подаче ценовых предложений – в 17 аукционах, при заключении контрактов – в 4 аукционах.

Таким образом, установлены случаи использования IP-адресов (.....) и (.....) ответчиками как совместно в рамках одного аукциона, так и по отдельности. Подробная информация об использовании IP-адресов по каждому из аукционов, рассматриваемых в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-183/00-22-18, представлена в Приложении № 2.

Кроме того, установлены случаи попеременного использования IP-адресов (.....) (.....) (.....)то одним, то другим ответчиком:

- IP-адрес (.....) использовался ЗАО «Фирма Евросервис» при подаче заявок на участие в 1 аукционе, при подаче ценовых предложений – в 2 аукционах, при заключении контракта – в 120 аукционах, ООО «Мега Фарма» использовало IP-адрес (.....) при подаче ценовых предложений – в 85 аукционах;

- IP-адрес (.....) использовался ЗАО «Фирма Евросервис» при подаче ценовых предложений – в 7 аукционах, ООО «Мега Фарма» использовало IP-адрес (.....) при подаче заявок на участие в 5 аукционах;

- IP-адрес (.....) использовался ЗАО «Фирма Евросервис» при подаче ценовых предложений в 2 аукционах, ООО «Мега Фарма» использовало IP-адрес (.....) при подаче ценовых предложений – в 46 аукционах.

2.2. Согласно информации, представленной Межрайонными инспекциями ФНС России № 28 и № 31 по г. Москве, сведениям, предоставленным Торговой площадкой, а также информации с Выписок Единого государственного реестра юридических лиц, поданных ответчиками для участия в аукционах в электронной форме, местом нахождения ответчиков на даты проведения аукционов являлись:

· ЗАО «Фирма Евросервис»:

121357, Москва г, ул. Вересаева, д. 8 (юридический адрес);

142717, Московская обл, Ленинский р-н, Развилка п, ул.квартал 1, д. владение 7 (фактический адрес);

· ООО «Мега Фарма»»:

117593, Москва г, ул. Соловьиный проезд, д.2 - этаж 1,помещение 1, комната 1, РМ2в.

Таким образом, ответчики имеют разные адреса, с которых мог осуществляться выход в сеть Интернет для реализации юридически значимых действий на рассматриваемых аукционах.

Предоставление одного IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol – протокол динамической настройки узла — сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

2.3. Для установления принадлежности IP-адресов (.....) конкретным организациям, были направлены соответствующие запросы интернет-провайдерам: ООО «НАУКА-СВЯЗЬ» и АО «Рэдком-Интернет».

Как следует из информации, представленной ООО «НАУКА-СВЯЗЬ» на запросы ФАС России от 21.01.2019 № АЦ/3226/19, от 04.02.2019 № АЦ/7119/19, **IP-адреса** (.....)с 01.05.2015 выделены клиенту ООО «ЭлектроСеть» (ИНН 7709408160) на основании Договора № ИК/12/16534 на предоставление телематических услуг связи от 24.12.2012.

Как следует из информации, содержащейся в выписках из Единого государственного реестра юридических лиц, ЗАО «ФИРМА ЕВРОСЕРВИС» и ООО «ЭлектроСеть» имеют одинаковых учредителей. Так, учредителями ЗАО «ФИРМА ЕВРОСЕРВИС» являются Кузнецов Игорь Геннадьевич (владеет 50% долей) и Минин Александр Николаевич (владеет 50% долей). Учредителями ООО «ЭлектроСеть» также являются Кузнецов Игорь Геннадьевич (владеет 50% долей) и Минин Александр Николаевич (владеет 50% долей).

Местом нахождения ООО «ЭлектроСеть» является Московская обл., Ленинский район, с.п. Развилковское, пос. Развилка, квартал 1, вл. 7.

03.01.2016 между ООО «ЭлектроСеть» (арендодатель) и ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС» (арендатор) заключен Договор аренды нежилого здания № 01-01/16, в соответствии с которым арендодатель представляет арендатору во временное владение и пользование помещение площадью 8 214,3 по адресу Московская обл., Ленинский район, с.п. Развилковское, пос. Развилка, квартал 1, вл. 7 с целью использования под аптеку, аптечный склад, офис и технические помещения и офис на срок с 03.01.2016 по 30.11.2016.

Данный адрес совпадает с адресом, указанным ЗАО «Фирма Евросервис» в качестве фактического адреса при участии в рассматриваемых аукционах, а также с местом действия лицензии на осуществление фармацевтической деятельности № ЛО-50-02-003077 от 19.05.2014, выданной Министерством здравоохранения Московской области ЗАО «Фирма Евросервис».

Таким образом, IP-адреса (.....) предоставляются интернет-провайдером взаимозависимому с ЗАО «Фирма Евросервис» лицу – ООО «ЭлектроСеть»(2) и по фактическому месту нахождения ЗАО «Фирма Евросервис».

Использование ООО «Мега фарма» IP-адресов (.....) для осуществления юридически значимых действий при участии в ОАЭФ без предварительной договоренности с ЗАО «Фирма Евросервис» или с ООО «ЭлектроСеть» не представляется возможным.

Как следует из информации, представленной АО «Рэдком-Интернет» на запрос ФАС России от 04.02.2019 № АЦ/7116/19, **IP-адрес** (.....) с 31.03.2015 выделен клиенту ЗАО «Фирма Евросервис» на основании договора № 897835 об оказании услуг связи от 31.03.2015.

Использование ООО «Мега фарма» IP-адреса (.....), выделенного для ЗАО «Фирма Евросервис», для осуществления юридически значимых действий при участии в ОАЭФ без предварительной договоренности с ЗАО «Фирма Евросервис» не представляется возможным.

Следовательно, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что ответчики при подаче заявок, ценовых предложений и заключении контрактов в рамках проведения рассматриваемых в деле ОАЭФ совместно использовали общую инфраструктуру, с одинаковыми IP-адресами.

3. Комиссией проанализированы файлы с первыми частями заявок, направляемых ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» для участия в 331 ОАЭФ, рассматриваемых в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-183/00-22-18. Отдельные свойства рассматриваемых файлов представлены в Приложении № 3.

По результатам анализа файлов с заявками, представленных ЭТП, установлены факты идентичности отдельных свойств файлов, представляемых ответчиками в качестве заявок на участие в аукционах.

Совпадение учетных записей, через которые были созданы файлы с заявками ответчиков (102 ОАЭФ):

- в ОАЭФ №№ 0101200009517004584, 0301300264016000514, 0301300121516000239, 0153200000216004006, 0301300022616000324, 0853500000317011961 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**ahmetgareeva**»;

- в ОАЭФ №№ 0127200000217005260, 0164200003016000752, 0164200003016002791, 0164200003017001417, 0126200000416002040, 0126200000416003103, 0354200024017000047, 0146200002017002090, 0346300005016000083, 0346300089416000274, 0348300003016000201, 0348300304316000040, 0859200001117005788, 0859200001117007064 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Лошатецкая Екатерина**»;

- в ОАЭФ №№ 0325300007616000101, 0355100002717000099, 0355100002716000098, 0325500000117000191, 0325300007616000218, 0325300007616000105 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**123**»;

- в ОАЭФ № 0301200059617000761 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Ryzhkova**»;

- в ОАЭФ № 0301200059617000384 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Дмитрюк Татьяна Михайловна**»;

- в ОАЭФ №№ 0334100027117000136, 0334100027117000103, 0134200000116004261, 0134200000117003634, 0891200000316003453, 0891200000316006710 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**e.ahmetova**»;

- в ОАЭФ №№ 0325500000117000302, 0129200005316000621, 0129200005316000637, 0129200005316000650, 01292000053160005060, 01292000053160005258 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Небоян А**»;

- в ОАЭФ № 0348100056216000061 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Овсянникова Марина Анатольевна**»;

- в ОАЭФ № 0101200009517004615 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**f1**»;

- в ОАЭФ №№ 0347200001416001115, 0347200001416000272 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Самойленко Яна Владимировна**»;

- в ОАЭФ № 0355100002716000139 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Zahryapina**»;

- в ОАЭФ №№ 0369100004716000589, 0369300054517000119, 0369100004717000478, 0169300000117004453, 0869200000217001743, 0369300285117000326 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Елена**»;

- в ОАЭФ № 0373100108216000247 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Митина Любовь Федоровна**»;

- в ОАЭФ № 0373200052316000077 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Боровихина Анна Сергеевна**»;

- в ОАЭФ № 0373200010816000084 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**market_5**»;

- в ОАЭФ №№ 0112200000817003635, 0380200000116003247 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**A2**»;

- в ОАЭФ №№ 0113200000117003049, 0813500000118005994, 0113200000117001168 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**User**»;

- в ОАЭФ №№ 0122200002517006491, 0122200002517006728 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**User**»;

запись «gz29»;

- в ОАЭФ № 0162200011817001332 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Наталья Антонова**»;

- в ОАЭФ №№ 0351200000617000014, 0351200000717000141, 0351300052616000430, 0351300072217000120, 0351300092216000197, 0352200029816000193, 0352200029816000352, 0851200000616004285, 0851200000616004390, 0351100025316000032, 0351100033216000103 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Radionova**»;

- в ОАЭФ № 0361200015017000310, 0320300101316000048, 0378200007717000074, 0378200007717000086, 0378200007717000097 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Наталья Гунько**»;

- в ОАЭФ № 0137200001217003072 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Dmitriev**»;

- в ОАЭФ № 0308200001617000581 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**kichanov**»;

- в ОАЭФ №№ 0320200004216000110, 0320200004216000111, 0320200004216000112, 0320200004216000113, 0320200004216000116, 0320200004216000123, 0320200004216000128, 0320200004216000130, 0320200004216000145, 0320200004216000181, 0320200004217000081, файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Маша**»;

- в ОАЭФ № 0325100016017000054 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**manager7**»;

- в ОАЭФ № 0348300626216000226 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Podshivalova**»;

- в ОАЭФ № 0356500000517000088 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Aleksey**»;

- в ОАЭФ № 0367100000816000062 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**N.Antonova**»;

- в ОАЭФ № 0372100032616000103 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Назарова Юлия Евгеньевна**»;

- в ОАЭФ №№ 0373100094317000065, 0373100094317000066, 0373100094317000067 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Кулькина Анна Сергеевна**»;

- в ОАЭФ №№ 0111200002416000442, 0111200002417000038 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «**Gataullina**»;

- в ОАЭФ № 0711200012817000482 файлы с заявками обоих ответчиков были созданы через учетную запись «1».

Совпадение учетных записей, посредством которых были изменены файлы с заявками (40 ОАЭФ):

- в ОАЭФ №№ 0101200009517001678, 0101200009517004584, №0301200042316000565, 0301300167017000259, 0153200000216009760, 0153200000216012946 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Артемьева Юлия Евгеньевна**»;

- в ОАЭФ №№ 0101200009517004615, 0853500000317012876, 0853500000317012895, 0153200000216004362, 0853500000317001022, 0853500000317011961 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Ахметгареева Лилия Раисовна**»;

- в ОАЭФ №№ 0122200002517000519, 0122200002517003663, 0122200002517006491, 0320200004216000110, 0320200004216000130 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**gunjko.ns**»;

- в ОАЭФ №№ 0164200003016002791, 0126200000416002040, 0126200000416003103, 0346300005016000083, 0346300089416000274 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Титова**»;

- в ОАЭФ № 0334100027117000103 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**poskrebysheva**»;

- в ОАЭФ № 0347200001416001115 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**karabaeva**»;

- в ОАЭФ №№ 0369100004717000478, 0369300285117000326 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной

записи «**Якупов Мадрит Завитович**»;

- в ОАЭФ №№ 0113200000117003049, 0113200000117001168, 0111200002417000038 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**galimova.ev**»;

- в ОАЭФ № 0162200011817001332 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Саввина**»;

- в ОАЭФ №№ 0351200000617000014, 0351200000717000141, 0351300072217000120, 0851200000616004285, 0351100025316000032 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Radionova**»;

- в ОАЭФ № 0351300092216000197 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**besedina.tp**»;

- в ОАЭФ № 0354200024017000047 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**sigaeva.aa**»;

- в ОАЭФ № 0146200002017002090 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Титова Светлана Владимировна**»;

- в ОАЭФ №№ 0178200001317000301, 0378200007717000097 файлы с заявками обоих ответчиков были изменены посредством учетной записи «**Липина Анна Геннадьевна**».

Также установлены факты совпадения:

- даты и времени создания файлов с заявками, представленными обоими ответчиками при участии в 152 ОАЭФ;

- даты и времени изменения файлов с заявками, представленными обоими ответчиками при участии в 14 ОАЭФ;

- объема файлов с заявками, представленными обоими ответчиками при участии в 42 ОАЭФ;

- совпадения количества слов, содержащихся в файлах с заявками, представленными обоими ответчиками при участии в 98 ОАЭФ.

Кроме того, совпадают с разницей в несколько минут дата и время создания файлов с заявками, представленными обоими ответчиками при участии в 28 ОАЭФ. Совпадают с разницей в несколько минут

дата и время изменения файлов с заявками, представленными обоими ответчиками при участии в 106 ОАЭФ.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о действиях по предварительно достигнутому соглашению и совместной подготовке ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» заявок для участия в аукционах, рассматриваемых в рамках настоящего дела.

В результате анализа документов, представленных ЗАО «Фирма Евросервис» в рамках рассмотрения настоящего дела и приобщенных к его материалам, установлены также следующие обстоятельства.

4. 11.01.2014 между учредителями ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецовым И.Г., Мининым А.Н. и учредителем ООО «Мега фарма» было заключено соглашение о намерении создания юридического лица-субъекта малого предпринимательства ООО «Мега фарма». В соответствии с данным соглашением Рахманова О.Н. становилась генеральным директором и учредителем ООО «Мега фарма». Кузнецов И.Г. и Минин А.Н. обязались внести уставной капитал ООО «Мега фарма» на открытый расчетный счет.

Заключение данного договора о намерениях свидетельствует как о причастности учредителей ЗАО «Фирма Евросервис» к созданию ООО «Мега Фарма», так и о наличии контактов между учредителями обеих компаний.

5. 18.03.2014 между ЗАО «Фирма Евросервис» (Доверительный управляющий) и учредителем ООО «Мега фарма» О.Н. Рахмановой (Учредитель управления) сроком на 5 лет заключен договор доверительного управления № 18-03-14, в соответствии с которым учредитель управления передает Доверительному управляющему в доверительное управление долю в уставном капитале ООО «Мега фарма» в размере 60%.

Согласно указанному договору доверительного управления, Доверительный управляющий вправе распоряжаться переданной в доверительное управление долей, в том числе, продавать либо передавать в собственность другим лицам по возмездным сделкам.

В дополнении к Отзыву по делу № А57-11/18 ЗАО «Фирма Евросервис» ссылается на положения Договора доверительного управления с

целью доказать факт нахождения ООО «Мега фарма» под контролем ЗАО «Фирма Евросервис» в соответствии с чч. 7 и 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции и, соответственно, нераспространение запретов, установленных статьёй 11 Закона о защите конкуренции, на действия ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма».

Между тем, указанные обстоятельства не могут рассматриваться в качестве обоснования допустимости действий ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» по поддержанию цен при совместном участии в 331 ОАЭФ, рассматриваемых в рамках настоящего дела, ввиду следующего.

Исходя из положений части 4 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) «Собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица».

В соответствии с частью 1 статьи 1012 ГК РФ «по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему».

В соответствии с частью 1 статьи 21 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» переход доли или части доли в уставном капитале общества к одному или нескольким участникам данного общества либо к третьим лицам осуществляется на основании сделки, в порядке правопреемства или на ином законном основании. **В соответствии с частями 11, 12 указанного закона сделка, направленная на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, подлежит нотариальному удостоверению путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой недействительность этой сделки. Доля или часть доли в уставном**

капитале общества переходит к ее приобретателю с момента внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Согласно пункта 7 листа «д» формы № Р144001, утвержденной Приказом ФНС России от 25.01.2012 № ММВ-7-6/25 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств», предусмотрено внесение в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о доверительном управляющем долей (долями) общества.

Таким образом, положения части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции не могут быть применены к договорам доверительного управления, заключенным хозяйствующими субъектами-конкурентами, в случае отсутствия нотариального заверения и внесения соответствующей записи о переходе права в Единый государственный реестр юридических лиц.

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему, а следовательно, отсутствует факт возможности распоряжения доверительным управляющим по собственному усмотрению более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на доли, составляющие уставный капитал юридического лица.

Следовательно, заключение Договора доверительного управления между ЗАО «Фирма Евросервис» и учредителем ООО «Мега фарма» не может рассматриваться в качестве обоснования допустимости совершения ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» действий, запрещенных в соответствии с частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Данный подход подтверждается решениями арбитражных судов по делам №№ А40-66893/14, А40-202245/16, А40-46901/18, А40-111349/18, а также Определением Верховного суда Российской Федерации от 24.01.2019 по делу № А52-3855/2017.

В частности, в Определении по делу № А52-3855/2017 Верховный суд Российской Федерации исходит из буквального толкования нормы статьи 11 Закона о защите конкуренции, согласно которой хозяйствующие субъекты, не отвечающие признакам группы

лиц, установленным частью 8 данной статьи, не освобождены от соблюдения запретов, установленных частью 1 статьи 11 данного Закона.

Напротив, факт заключения договора доверительного управления свидетельствует об устойчивых связях между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма», в том числе и при участии в аукционах, рассматриваемых в рамках настоящего дела.

6. 17.03.2014 между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО Мега Фарма» заключен договор № 1 о сотрудничестве сроком на 5 лет. В соответствии с условиями данного договора ЗАО «Фирма Евросервис» обязуется:

- обмениваться опытом и информацией с ООО «Мега фарма» в сфере осуществления предпринимательской деятельности;

- инструктировать, консультировать сотрудников ООО «Мега фарма» по всем основам ведения и осуществления предпринимательской деятельности;

- представлять в распоряжение ООО «Мега фарма» информационные, организационно-кадровые, экспертные, логистические, бухгалтерские, финансовые, материально-технические и иные ресурсы для достижения поставленных целей.

В свою очередь, ООО «Мега фарма» обязуется:

- согласовывать с ЗАО «Фирма Евросервис» все осуществляемые действия по ведению деятельности и совершаемые в ходе осуществления деятельности сделки;

- определить ответственных лиц для оперативного решения задач, возникающих в ходе реализации договора.

Также, в соответствии с положениями рассматриваемого договора, стороны вправе:

- организовывать совместные предприятия или производства, действующие в соответствии с существующим законодательством;

- организовывать совместное проведение образовательных и консалтинговых мероприятий, направленных на повышение уровня знаний и профессионализма;

- отказываться от предложений, если предлагаемые сделки

экономически невыгодны, или если сторона не имеет возможности выполнить данное поручение надлежащим образом;

- ЗАО «Фирма Евросервис» имеет право давать ООО «Мега Фарма» обязательные к распоряжению указания по ведению предпринимательской деятельности, а также осуществлять контроль принимаемых ООО «Мега фарма» решений.

Таким образом, положения договора о сотрудничестве свидетельствуют, прежде всего, о следующих фактах:

1) о необходимости ООО «Мега фарма» согласовывать с ЗАО «Фирма Евросервис» совершение любых действий, связанных с осуществлением ООО «Мега фарма» хозяйственной деятельности, а также заключение любых сделок. Следовательно, исходя из буквального толкования положений договора, ООО «Мега фарма» должно было согласовывать с ЗАО «Фирма Евросервис» участие во всех открытых аукционах в электронной форме, а также заключение контрактов в случае победы в аукционах. То есть, ЗАО «Фирма Евросервис» не могло не быть осведомленным о намерениях ООО «Мега фарма» участвовать в рассматриваемых в рамках настоящего дела аукционах еще до подачи ООО «Мега фарма» соответствующих заявок на участие в аукционах, а также о намерениях ООО «Мега фарма» подавать конкурентные ценовые предложения с целью последующего заключения контрактов с заказчиками по аукционам;

2) о возможности ЗАО «Фирма Евросервис» давать ООО «Мега фарма» обязательные для исполнения указания. Следовательно, ЗАО «Фирма Евросервис» могло давать ООО «Мега фарма» указания, в том числе о необходимости участия в конкретных аукционах, а также о необходимости победы в тех или иных торговых процедурах.

7. О хозяйственных связях между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» свидетельствует также заключение следующих договоров.

7.1. Договоры от 30.12.2016 № 2408/16 и № 689/16 поставки лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, заключенных на срок до 31.12.2018.

В соответствии с положениями договоров поставки ЗАО «Фирма Евросервис» по заявкам ООО «Мега Фарма» осуществляло поставки лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения в

адрес ООО «Мега фарма».

Кроме того, как следует из Отзыва ЗАО «Фирма Евросервис» по делу № А57-11/18 (стр. 133-136, т. 1), приобщенного к материалам дела по ходатайству представителя по доверенности ЗАО «Фирма Евросервис» (.....) во время заседания Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства 28.06.2018, в 2015-2017 гг. ООО «Мега Фарма» не имело других поставщиков и не приобретало лекарственные препараты у иных производителей, кроме ЗАО «Фирма Евросервис». ЗАО «Фирма Евросервис» являлось единственным поставщиком лекарственных средств для ООО «Мега Фарма».

Следовательно, можно сделать вывод, что лекарственные препараты и изделия медицинского назначения, поставляемые ООО «Мега фарма» во исполнение контрактов, заключенных по результатам проведения аукционов, были изначально поставлены ЗАО «Фирма Евросервис» в адрес ООО «Мега фарма».

О реальном исполнении заключенных договоров поставок свидетельствует информация из банковских выписок ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма», представленных ПАО Сбербанк. Так, в период с января 2016 года по март 2017 года между ООО «Мега фарма» и ЗАО «Фирма Евросервис» совершено 264 транзакции во исполнение договора поставки № 689/16, в период с марта 2017 года по декабрь 2018 года – 283 транзакции во исполнение договора поставки № 2408/16.

7.2. Договор займа от 02.03.2015 № 3/15 на сумму 21 000 000, договор займа от 09.06.2014 № 4/14 на сумму 3 650 000, договор займа от 16.01.2015 № 2/15 на сумму 10 500 000.

Во всех договорах займа, заключенных между ответчиками, ЗАО «Фирма Евросервис» выступает в качестве займодавца, а ООО «Мега фарма» - в качестве заемщика.

При этом, в каждом из рассматриваемых договорах займа содержится положение о том, что заемщик предоставляет возможность контроля движения заемных средств, в том числе обязан согласовывать участие в аукционах с Займодавцем с последующим приобретением товара у Займодавца.

Указанное положение свидетельствует о:

- согласовании ООО «Мега фарма» с ЗАО «Фирма Евросервис» участия в закупочных процедурах, в том числе в аукционах, рассматриваемых в рамках настоящего дела;

- приобретении ООО «Мега фарма» товара у ЗАО «Фирма Евросервис» с целью поставки такого товара во исполнение контрактов, заключенных по результатам проведения закупок.

7.3. Договор № 461-15 от 12.05.2015 аренды транспортного средства без экипажа, заключенный между ЗАО «Фирма Евросервис» (арендодатель) и ООО «Мега фарма» (арендатор) на срок с 12.05.2015 по 15.01.2017, в соответствии с которым арендодатель представляет арендатору во временное владение и пользование легковой автомобиль ХЕНДЭ СОЛЯРИС (.....).

О наличии между ООО «Мега фарма» и ЗАО «Фирма Евросервис» отношений по аренде транспортного средства свидетельствует информация из банковских выписок ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма», представленных ПАО Сбербанк. Так, в период с марта 2016 года по ноябрь 2018 года между ООО «Мега фарма» и ЗАО «Фирма Евросервис» совершено 26 платежей за аренду автомобиля.

Кроме того, согласно информации из банковских выписок ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма», представленных ПАО Сбербанк, в период с января 2018 года по ноябрь 2018 года ООО «Мега фарма» совершено 11 случаев перечисления денежных средств на расчетный счет ЗАО «Фирма Евросервис» за транспортные услуги по перевозке груза.

7.4. Договор от 02.05.2017 № 0726/1/S1 поручительства, заключенный между ЗАО «Фирма Евросервис»(поручитель) и АО «Райффайзенбанк»(банк), в соответствии с которым поручитель несет солидарную с ООО «Мега фарма» (принципал) ответственность перед банком за своевременное и надлежащее исполнение обязательств ООО «Мега фарма» перед банком.

8. О постоянном взаимодействии ООО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» в ходе осуществления ими своей хозяйственной деятельности свидетельствует также переписка, представленная ЗАО «Фирма Евросервис» и приобщенная к материалам дела.

8.1. 22.09.2016 руководитель департамента информационных технологий ЗАО «Фирма Евросервис» (.....) направляет

генеральному директору ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецову И.Г. письмо с просьбой согласовать рабочее место для сотрудника ООО «Мега фарма»:

«Игорь Геннадьевич,

Просьба согласовать и оплатить счет на 1 стационарное рабочее место для сотрудника МегаФармы.»

Ответ А.Г. Кузнецова: *«Согласовано».*

19.09.2016 руководитель департамента по подготовке и проведению аукционов ЗАО «Фирма Евросервис» (.....) направляет письмо сотрудникам ЗАО «Фирма Евросервис» (.....) с просьбой подготовить рабочее место для нового сотрудника ООО «Мега фарма»:

«26.09.2016 года в ООО «Мега фарма» выходит новый сотрудник.

Чуть позднее выйдут еще сотрудник в ЕС.

В связи с этим просьба:

1. К Виктору – подготовить 2 ПК;

2. К Геннадию Степновичу – перенести принтеры со столов на тумбочки (нам дополнительно понадобится 1 тумбочка),

Подготовить телефонные аппараты.

Спасибо большое заранее.»

8.2. В материалах дела имеется также переписка между генеральным директором ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецов И.Г. и руководителем департамента по управлению персоналом ЗАО «Фирма Евросервис» Снегиревой Н.А., свидетельствующая о влиянии генерального директора ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецова И.Г. на смену генерального директора ООО «Мега фарма» в 2016 году.

11.10.2016 в 11:06 генеральный директор ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецов И.Г. в электронном письме руководителю департамента по управлению персоналом ЗАО «Фирма Евросервис» (.....). интересуется о режиме работы и заработной плате Рахмановой О.Н. (учредитель и бывший генеральный директор ООО «Мега фарма»):

«Наталья Алексеевна, сколько у нас получает Рахманова и в каком режиме она работает?»

В ответ (.....). (11.10.2016 в 11:38) пишет:

«Игорь Геннадьевич, приветствую!

Рахманова два раза в неделю обязательно (вторник, пятница) приходит подписывать документы,

Остальное по необходимости, если что-то срочно, то вызываем.

Плюс бывают редкие поездки на почту (1 раз в квартал), в банк и налоговую привлекаем крайне редко, ездит Елена Баранова.

Платим из расчета 40000 в месяц, на руки 34 800, как договаривались.»

Ответ Кузнецова И.Д. (13.10.2018 01:42):

«Ок. Пусть пишет заявление.

С 1.11.2016 года возьмем нового ГД.

И меняем учредителя».

22.10.2016 в 11:38 генеральный директор ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецов И.Г. направил электронное письмо руководителю департамента по управлению персоналом ЗАО «Фирма Евросервис» (.....) с информацией о необходимости телефонного разговора с (.....). (генеральный директор ООО «Мега фарма» с 01.11.2016 по 21.12.2018):

«Наталья Алексеевна, приветствую!

В понедельник тебе позвонит Алсу Каскова и договоритесь по документам.»

1.11.2016 руководитель департамента по управлению персоналом ЗАО «Фирма Евросервис» (.....) направляет электронное письмо ряду сотрудников ООО «Мега фарма» с информацией о назначении (.....) на должность генерального директора ООО «Мега фарма» и просьбой обеспечить для нее рабочее место, внести изменения в документы:

«Уважаемые коллеги! С 01 ноября с.г.в ООО Мега фарма новый

генеральный директор Каскова Алсу Мигдятовна.

Прошу обеспечить рабочее место, телефон, автомобиль (все от Рахмановой О.Н.), внести необходимые изменения в рабочую документацию (торг 12, счет фактура, акты и т.д.), приказы и создать корпоративную почту т.д.»

9. В целях получения дополнительной информации в рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией ФАС России были направлены запросы в удостоверяющие центры, которые осуществляли услуги по изготовлению электронных цифровых подписей для ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма».

По результатам анализа материалов, представленных ЗАО «Национальный удостоверяющий центр» установлено следующее.

На основании заказов от 17.02.2017 № 83409, от 12.07.2017 № 93202, от 30.08.2017 № 65615, от 23.10.2017 № 98572, от 29.12.2017 № 102626, от 16.11.2017 № 99944, от 16.11.2017 № 99945, от 19.01.2018 № 103532, от 21.02.2018 № 105759, от 27.06.2018 № 113254, от 05.09.2018 № 117055, от 18.09.2018 № 117681, от 17.10.2018 № 119380 между ЗАО «Фирма Евросервис» и ЗАО «Национальный удостоверяющий центр» были заключены договоры на оказание услуг и поставку продуктов удостоверяющего центра, в соответствии с которыми ЗАО «Национальный удостоверяющий центр» обязуется оказать услуги по изготовлению электронных цифровых подписей для сотрудников ЗАО «Фирма Евросервис»: генерального директора Кузнецова И.Г., менеджеров по электронным торгам (.....), руководителя группы электронных торгов (.....), исполнительного директора (.....), юрисконсультов (.....), старшего тендер-менеджера (.....), – а также выдать соответствующие сертификаты ключей проверки электронных подписей.

Представителем ЗАО «Фирма Евросервис», обратившимся за получением соответствующих сертификатов, стала (.....)уполномоченная на осуществление указанных действий на основании доверенностей от 12.07.2-17, 30.08.2017, 23.10.2017, 29.12.2017, 16.11.2017, 19.01.2018, 21.02.2018, 27.02.2018, 05.09.2018, 18.09.2018, 17.10.2018.

На основании заказов от 14.11.2016 № 76805, от 14.03.2016 № 64083, от 17.10.17 № 98176 между ООО «Мега фарма» и ЗАО «Национальный удостоверяющий центр» были заключены договоры на оказание услуг и поставку продуктов удостоверяющего

центра, в соответствии с которыми ЗАО «Национальный удостоверяющий центр» обязуется оказать услуги по изготовлению электронных цифровых подписей для сотрудников ООО «Мега фарма»: генерального директора Касковой А.М, тендер-менеджеров (.....)– а также выдать соответствующие сертификаты ключей проверки электронных подписей.

Представителем ООО «Мега фарма», обратившимся за получением соответствующих сертификатов, стала (.....)уполномоченная на осуществление указанных действий на основании доверенностей от 14.11.2016 № 14/16, от 14.03.2016 № 17/16, от 17.10.2017 № 19/17.

Таким образом, Комиссией установлен факт выдачи доверенностей ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» на получение сертификатов и ключей электронных цифровых подписей одному лицу – (.....) При этом, указанные доверенности были изготовлены ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» на одинаковых бланках с использованием одинаковых формулировок.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии налаженных контактов между ответчиками, скоординированности их действий и постоянного обмена информацией между ними.

По результатам анализа материалов дела № 1-11-183/00-22-18 установлена следующая совокупность доказательств заключения антиконкурентного соглашения между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма»:

1) минимальное снижение НМЦК (отсутствие снижения НМЦК) по результатам проведения рассматриваемых ОАЭФ;

2) устойчивую модель поведения ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма», состоящую в отказе от конкурентной борьбы при участии в исследованных ОАЭФ;

3) подача заявок, ценовых предложений, а также заключение контрактов участниками аукционов с использованием единой инфраструктуры (IP-адресов);

4) совместная подготовка заявок на участие в ОАЭФ, совпадение свойств файлов с первыми частями заявок;

5) заключение между учредителями ЗАО «Фирма Евросервис» Кузнецовым И.Г., Мининым А.Н. и учредителем ООО «Мега фарма» соглашения о намерениях создания юридического лица-субъекта малого предпринимательства ООО «Мега фарма»;

6) заключение между ЗАО «Фирма Евросервис» (Доверительный управляющий) и учредителем ООО «Мега фарма» О.Н. Рахмановой (Учредитель управления) сроком на 5 лет договора доверительного управления долей ООО «Мега фарма»;

7) заключение между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО Мега Фарма» договора о сотрудничестве;

8) заключение между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО Мега Фарма» договоров поставки лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения;

9) заключение между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО Мега Фарма» договоров займа, в соответствии с которыми ООО «Мега фарма» обязано согласовывать участие в аукционах с ЗАО «Фирма Евросервис с последующим приобретением товара у ЗАО «Фирма Евросервис»;

10) заключение между ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО Мега Фарма» договора аренды транспортного средства;

11) заключение между ЗАО «Фирма Евросервис»(поручитель) и АО «Райффайзенбанк»(банк) договора поручительства, в соответствии с которым поручитель несет солидарную с ООО «Мега фарма» (принципал) ответственность перед банком за своевременное и надлежащее исполнение обязательств ООО «Мега фарма» перед банком;

12) переписка между сотрудниками ЗАО «Фирма Евросервис» по вопросам организации рабочих мест для сотрудников ООО «Мега фарма» и смены генерального директора ООО «Мега фарма»;

13. движение денежных средств между банковскими счетами ответчиков;

14. доверенности на получение сертификатов и ключей электронных подписей ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» выданы одному лицу;

15) результаты исследования конкурентной среды на торгах.

Из всего вышеизложенного следует, что в период до 27.02.2016 ЗАО «Фирма Евросервис» (с одной стороны) и ООО «Мега Фарма» (с другой стороны) с целью поддержания цен на торгах на поставку лекарственных препаратов, материалов, применяемых в медицинских целях, медицинских инструментов и оборудования, диетической продукции, детского питания, химических органических веществ и фармацевтических субстанций для нужд медицинских организаций государственной системы здравоохранения, а также государственных учреждений высшего образования, реализующих программы медицинского и фармацевтического образования было заключено антиконкурентное соглашение, которое реализовывается данными организациями по настоящее время.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № 1-11-183/00-22-18 (исх. от 08.02.2019 № 22/8785/19), принятом Комиссией 07.02.2019 и направленном в адрес ответчиков (далее также – Заключение). В указанном заключении об обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» по пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Каких-либо пояснений, доводов и возражений в отношении обстоятельств, изложенных в Заключении, от ответчиков в ФАС России не поступало.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона 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.

Заключение и реализация Соглашения привели к поддержанию цен при участии в ОАЭФ на поставку лекарственных препаратов, материалов, применяемых в медицинских целях, медицинских инструментов и оборудования, диетической продукции, детского питания, химических органических веществ и фармацевтических субстанций для нужд медицинских организаций государственной системы здравоохранения, а также государственных учреждений высшего образования, реализующих программы медицинского и фармацевтического образования.

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.

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 иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов(3).

Кроме того, согласно Разъяснениям Президиума ФАС России № 3 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», антиконкурентные соглашения являются правонарушением и поэтому не подлежат оценке с точки зрения соответствия требованиям, которые предъявляются гражданско-правовым законодательством к форме договоров (сделок). Следовательно не соблюдение формы гражданско-правового договора не может расцениваться как свидетельство отсутствия недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности доказательств

Согласно статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее — УК РФ) уголовная ответственность наступает за ограничение конкуренции путем заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение дохода в крупном размере.

В соответствии с пунктом 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 г. №23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 №31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведённых лицом расходов.

Деятельность картеля, направленная против добросовестной

конкуренции, запрещена законодательством РФ. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведённых лицом расходов. В соответствии с п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 г. №23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлечённого всеми её участниками.

Комиссия ФАС России полагает, что общий доход участников рассматриваемого антиконкурентного соглашения в результате победы на торгах и заключения государственных контрактов составил 816 717 461,73 рублей (общая сумма заключённых ответчиками контрактов по результатам участия в аукционах, рассматриваемых в рамках настоящего дела).

При таких обстоятельствах Комиссия ФАС России, исследовав материалы дела № 1-11-183/00-22-18, полагает, что в действиях должностных лиц ответчиков могут усматриваться признаки преступления, предусмотренного пунктами «а», «в» частью 2 статьи 178 УК РФ.

Комиссия ФАС России считает необходимым направить решение и материалы дела № 1-11-183/00-22-18 в Главное управление экономической безопасности и противодействия коррупции МВД России для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

В соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела нет.

Комиссия считает необходимым выдать ответчикам по настоящему делу в соответствии со статьей 50 Закона о защите конкуренции предписания, направленные на недопущение совершения хозяйствующими субъектами конкретных действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьёй 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать закрытое акционерное общество «Фирма Евросервис» (ИНН 7731241639, 121357, г. Москва, Вересаева ул., д. 8) и общество с ограниченной ответственностью «Мега фарма» (ИНН 7728872779; 117593, г. Москва, Соловьиный проезд, д. 2, эт. 1, пом. 1, ком. 1 рм2в) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело к поддержанию цен на торгах, и участию в данном соглашении.
2. Выдать ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега Фарма» обязательные для исполнения предписания о недопущении действий, ограничивающих конкуренцию.
3. Направить решение и материалы по делу № 1-11-183/00-22-18 в Главное управление экономической безопасности и противодействия коррупции МВД России для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ.

Приложение на 71 л. в 1 экз.

Председатель Комиссии _____ (.....)

Члены Комиссии _____ (.....)

_____ (.....)

_____ (.....)

_____ (.....)

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного

решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

(1) В период с 08.11.2016 по 21.12.2018 генеральным директором ООО «Мега фарма» являлась Каскова Алсу Мигдятовна. С 12.03.2014 по 08.11.2016 генеральным директором ООО «Мега фарма» являлась Рахманова Ольга Николаевна.

(2) ЗАО «Фирма Евросервис» и ООО «Мега фарма» признаются взаимозависимыми лицами в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 20 Налогового кодекса Российской Федерации.

(3) Абз. 1 п. 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утверждённого Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016.