

РЕШЕНИЕ

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена «29» ноября 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «29» ноября 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия), в составе: заместителя руководителя «...», начальника отдела контроля законодательства о защите конкуренции «...», главного специалиста-эксперта отдела контроля законодательства о защите конкуренции «...»,

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия), в составе: заместителя руководителя «...», начальника отдела контроля законодательства о защите конкуренции «...», главного специалиста-эксперта отдела контроля законодательства о защите конкуренции «...»,

рассмотрев дело №063/01/11-577/2019 по признакам нарушения АО «ЦМТ Аналитика» (ул. Мира, д. 6, оф. 4, с. Курумоч, Волжский район, Самарская область, 443544, ИНН: 6367034929, ОГРН: 1026303507944), ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» (проспект Олимпийский, владение 29, строение 2, пом/офис 32/12, г. Мытищи, Московская область, 141006, ИНН: 6316155019, ОГРН: 1106316007170) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании Комиссии представителя АО «ЦМТ Аналитика» <...> (доверенность от 05.07.2019 г. б/н);

руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения настоящего дела явились материалы Прокуратуры Самарской области, указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Из указанных материалов следует, что АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» заключили антиконкурентное соглашение при участии в электронных аукционах № 0142200001316016227, № 0142200001316016361.

На основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции с целью установления наличия/ отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях хозяйствующих субъектов в адрес оператора связи, налоговых органов, кредитных учреждений, удостоверяющих центров Самарским УФАС России направлены запросы о представлении необходимых документов и сведений.

По результатам анализа полученной информации Самарским УФАС России в действиях АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» были установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании пункта 1 части 8, части 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции приказом Самарского УФАС России от 06.09.2019 г. № 121 возбуждено дело по признакам нарушения АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 13-15 статьи 44 Закона о защите конкуренции было принято определение о назначении дела № 063/01/11-577/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 06.09.2019 г. исх. № 10385/6. Указанным определением к участию в названном деле в качестве заявителя была привлечена Прокуратура Самарской области, в качестве ответчиков привлечены АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ», в качестве заинтересованных лиц к участию в деле привлечены Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Самарской области «Сызранский Кожно-венерологический диспансер», Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Самарской области «Сызранская городская поликлиника». Комиссия, рассмотрев материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, установила следующее.

В период с декабря 2016 г. по февраль 2017 года на электронной площадке АО «Единая электронная торговая площадка» (далее – АО «ЕЭТП») проведены закупочные процедуры, совместное участие в которых приняли АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ».

В соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в качестве конкурентного способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчиками вышеперечисленных торгов выбран аукцион в электронной форме.

Под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен единиц товаров, работ, услуг (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона) (часть 4 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Комиссия установила, что 28.12.2016 г. на электронной площадке АО «ЕЭТП» было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0142200001316016227 на поставку химических реактивов для лабораторной диагностики Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Самарской области «Сызранская городская поликлиника» (далее - ГБУЗ СО «Сызранская ГП»). Начальная (максимальная) цена контракта (далее - НМЦК) составила 1 957 598,46 руб. Заказчиком электронного аукциона выступило Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Самарской области «Сызранская городская поликлиника».

В целях участия в указанном аукционе было подано 2 заявки. По результатам рассмотрения первых частей заявок к дальнейшему участию в торгах было допущено 2 хозяйствующих субъекта (протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 18.01.2017 №0142200001316016227-1).

Из протокола проведения электронного аукциона от 23.01.2017 №0142200001316016227-2 следует, что ценовые предложения подавались двумя организациями: АО «ЦМТ Аналитика» снизило НМЦК на 1 %, ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» – на 0,5 %.

Согласно пошаговому протоколу проведения данного электронного аукциона от 24.01.2017 г. №0142200001316016227-2 в ходе торгов первое ценовое предложение в 10 час. 17 мин. было подано ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» и составило 1 947 810,47 руб. Следующее ценовое предложение было подано АО «ЦМТ Аналитика» в 10 час. 18 мин., сумма которого составила 1 938 022,48 руб.

По итогам торгов предложения участников были ранжированы следующим образом:

1 место – АО «ЦМТ Аналитика» - 1 938 022,48 руб.

2 место – ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» - 1 947 810,47 руб.

В результате торгов победителем признано АО «ЦМТ Аналитика», с которым заказчиком заключен государственный контракт на сумму 1 938 022,48 рублей. Снижение НМЦК по результатам закупки составило 1 %.

29.12.2016 г. Государственным бюджетным учреждением Самарской области «Региональный центр телекоммуникаций» на электронной площадке АО «ЕЭТП» было размещено извещение о проведение электронного аукциона № 0142200001316016361 на поставку химических реактивов для лаборатории Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Самарской области «Сызранский кожно-венерологический диспансер» (далее - ГБУЗ СО «СКВД»). НМЦК составила 306 640,40 руб.

В целях участия в указанном аукционе было подано 2 заявки. По результатам рассмотрения первых частей заявок к дальнейшему участию в торгах было допущено 2 хозяйствующих субъекта (протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 19.01.2017 №0142200001316016361-1).

Из протокола проведения итогов электронного аукциона от 23.01.2017 №0142200001316016361-2 следует, что ценовые предложения подавались двумя организациями из двух допущенных: АО «ЦМТ Аналитика» снизило НМЦК на 1 %, ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» – на 0,5 %.

Согласно пошаговому протоколу проведения данного электронного аукциона в ходе торгов первое ценовое предложение в 08 час. 24 мин. 30 сек. было подано ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» и составило 305 107,2 руб. Следующее ценовое предложение было подано АО «ЦМТ Аналитика» в 08 час. 24 мин. 44 сек., сумма которого составила 303 574 руб. По итогам торгов предложения участников были ранжированы следующим образом:

1 место – АО «ЦМТ Аналитика» - 303 574руб.

2 место – ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» - 305 107,2 руб.

В результате торгов победителем признано АО «ЦМТ Аналитика», с которым заказчиком заключен государственный контракт на сумму 303 574 рублей. Снижение НМЦК по результатам закупки составило 1%.

Анализ поведения данных организаций при участии в вышеуказанных электронных аукционах свидетельствует о том, что Обществами была выработана модель поведения, направленная на ограничение конкуренции и поддержание цены на торгах.

Имеющиеся данные позволяют сделать вывод о том, что ООО «МК Антен-Сервисе» принимает участие в торгах в целях создания видимости конкурентной борьбы. АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» при участии в аукционах подают минимальное количество ценовых предложений. В результате НМЦК снижается незначительно на 0,9 – 1%. Победителем торгов регулярно становится АО «ЦМТ Аналитика».

2. Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено, что АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» юридически являются самостоятельными хозяйствующими субъектами, которые не образуют одну группу лиц в понимании статьи 9 Закона о защите конкуренции и не являются подконтрольными лицами в понимании частей 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Как следствие, на совместные действия данных Обществ распространяются запреты, установленные статьей 11 Закона о защите конкуренции.

Как следует из материалов дела, АО «ЦМТ Аналитика» осуществляет свою деятельность с 2002 г., ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» с 2010 г. Названные

юридические лица являются коммерческими организациями, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли в результате своей хозяйственной деятельности.

К основным видам деятельности АО «ЦМТ Аналитика» относится торговля оптовая фармацевтической продукцией, медицинскими товарами, изделиями, медицинской техники и ортопедическими изделиями (пункт 2.4. Устава АО «ЦМТ Аналитика», утвержденного решением единственного акционера АО «ЦМТ Аналитика» от 19.02.2016 г., пункт 80 выписки из ЕГРЮЛ).

К основным видам деятельности ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» относится торговля оптовая фармацевтической продукцией, изделиями, применяемыми в медицинских целях, прочая деятельность в области медицины прочая, не включенная в другие группировки (п.52, 58 выписки из ЕГРЮЛ).

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено, что АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» принимают совместное участие в торгах на поставку химических реактивов, проводимых заказчиками в порядке Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

О совместной подготовке к вышеописанным электронным аукционам и участию в них в рамках достигнутой антиконкурентной договоренности свидетельствуют следующие доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела.

Согласно проанализированным Комиссией документам и сведениям подача заявок АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» на участие в торгах, подача ценовых предложений и подписание АО «ЦМТ Аналитика» контрактов с заказчиками осуществлялись с использованием одного IP-адреса выхода в сеть Интернет – 46.20.68.177.

Согласно письму Филиала АО «Компания ТрансТелеком» «Макрорегион Верхневолжский», представленному по запросу Самарского УФАС России, IP-адрес 46.20.68.177 закреплен за абонентом АО «Компания ТрансТелеКом» - ООО «Фотон-М» (ИНН 6367049234). Адрес предоставления услуг связи по доступу к сети «Интернет» - ул. Санфировой, д. 95, к. 1, 1 этаж, г. Самара, 443080. Указанный адрес является юридическим адресом АО «ЦМТ Аналитика».

В соответствии с Договором №631517097 об оказании услуг связи от 04.09.2013г. между ОАО «Самара – Транстелеком» и ООО «Фотон-М» заключен договор на предоставление услуг связи. Договор подписан директором ООО «Фотон-М» «...», который также является учредителем АО «ЦМТ Аналитика».

Указанное свидетельствует о том, что самостоятельными хозяйствующими субъектами-конкурентами АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» использовалась единая инфраструктура (принадлежащая третьему лицу – ООО «Фотон-М») для совершения юридически значимых действий: подачи заявок на участие в аукционе и ценовых предложений в ходе торгов. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае их кооперации и консолидации. При этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Вместе с тем, коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Иное противоречит принципу обеспечения конкуренции, установленному Законом о контрактной системе, и является одним из доказательств антиконкурентных договоренностей между хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Кроме того, Комиссией проанализированы заявки, поданные ответчиками в целях участия в электронных аукционах. Согласно пояснениям АО «ЦМТ Аналитика»

заявка на участие в торгах от Общества формировалась и подавалась сотрудником АО «ЦМТ Аналитика» «...»

Как следует из трудового договора от 07.05.2004 г. № 02/04, а также приказа о приеме работника на работу № 20 от 07.05.2004 г., представленных в материалы дела, «...» принята на работу АО «ЦМТ Аналитика» на должность менеджера в отдел продаж, 31.12.2009 г. в соответствии с приказом №100 переведена на должность руководителя тендерного отдела АО «ЦМТ Аналитика».

Согласно должностной инструкции руководителя тендерного отдела, утвержденной директором АО «ЦМТ Аналитика» «...» 02.03.2016 г. «...» обязана осуществлять регулярный мониторинг торговых площадок по объявлению государственных и коммерческих открытых конкурсов, тендеров, электронных аукционов на предмет наличия средств для участия в электронных аукционах, анализировать потребности в перечислении денежных средств на участие в электронных аукционах с учетом имеющихся средств на электронных торговых площадках, осуществлять возврат разблокированных средств на электронной торговой площадке с учетом необходимого остатка средств. Уведомлять менеджеров отдела продаж о результатах рассмотрения 1 части заявок на участие в электронном аукционе и времени начала электронного аукциона, согласовывать способы обеспечения контрактов и обеспечения гарантий поставщика на товар с финансовым отделом (залог, банковская гарантия).

Таким образом, Комиссией установлено, что лицом, ответственным за сопровождение закупочной деятельности АО «ЦМТ Аналитика», является руководитель тендерного отдела «...».

Согласно письменным пояснениям ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» от 20.09.2019 г. в целях участия в закупочных процедурах Обществом с АО «ЦМТ Аналитика» был заключен договор № б/н от 09.01.2016 г. на оказание услуг по подготовке документации для участия в торгах. Указанный договор также имеется в материалах дела.

Согласно пункту 3.1 вышеуказанного договора АО «ЦМТ Аналитика» оказывает ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» услуги по подготовке к государственным и коммерческим закупкам, электронным аукционам, конкурсам, котировкам, а именно, анализ информационной тендерной документации, давать оценку о перспективах участия в тендере, оформлять заявки на участие в конкурсе, аукционе, подготовка котировочной заявки, подготовка предложения на конкурс, подготовка требования к товарам и материалам для аукционной документации, а также услуги по составлению сметной документации.

Кроме того, согласно пояснениям директора Общества, в рамках вышеуказанного договора АО «ЦМТ Аналитика» передана ЭЦП для осуществления юридически значимых действий при участии в торгах (подписание заявок на участие в закупках, подписание контрактов).

Таким образом, вышеуказанный договор подтверждает факт взаимодействия ответчиков при подготовке и участии в рассматриваемых торгах.

Как следует из пояснений ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ», представленных в материалы дела письмом от 20.09.2019 г. б/н, ответственным должностным лицом, осуществляющим вышеуказанные юридически значимые действия от ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ», а также кому передана ЭЦП является сотрудник АО «ЦМТ Аналитика» «...». Персональный компьютер, с которого подавались заявки, ценовые предложения в ходе электронных торгов, находился в арендуемом помещении №21 по адресу: г. Самара, ул. Санфиорова, 95.

Проанализировав указанные документы и пояснения, а также иные доказательства, представленные в материалы настоящего дела, Комиссия

усматривает, что содержание заявок АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ», поданных в целях участия в рассматриваемых торгах, является идентичным, что свидетельствует об их подготовке одним лицом – руководителем тендерного отдела АО «ЦМТ Аналитика» «...».

Указанный факт подтверждается тем, что заявки ответчиков на участие в торгах поданы в один день с разницей в несколько минут. В результате анализа свойств файлов заявок указанных участников установлено совпадение учетных записей, на которых создавались или изменялись файлы заявок АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ».

К примеру, по аукциону № 0142200001316016227 первая часть заявки АО «ЦМТ Аналитика»: файл создан - «1», дата последнего сохранения – 12.01.2017 16:20. Первая часть заявки ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ»: файл создан — «1», дата последнего сохранения – 12.01.2017 18:14.

Таким образом, файлы заявок АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» редактировались под одной учетной записью – «1» и сохранены в один день.

Данные документы и сведения в совокупности подтверждают вывод Комиссии о том, что формирование и подачу заявок от хозяйствующих субъектов-конкурентов АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» осуществлял руководитель тендерного отдела АО «ЦМТ Аналитика» «...».

Тот факт, что заказчиками аукционов ни одна заявка не отклонена, дополнительно свидетельствует о том, что обмен информацией между АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» осуществлялся в целях допуска обоих Обществ до подачи ценовых предложений в электронных аукционах с вышеуказанными реестровыми номерами.

Кроме того, при изучении выписки по лицевому счету ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» установлено, что между Обществами осуществлялись неоднократные переводы денежных средств, что свидетельствует о факте взаимодействия между организациями.

Указанный факт позволяет судить о наличии безусловной взаимосвязи между названными субъектами, создающей им условия для заключения устных соглашений относительно тактики поведения каждого из них при участии в торгах.

Кроме того, в соответствии с положениями статьи 25.1 Закона о защите конкуренции Самарским УФАС России проведена внеплановая выездная проверка в отношении АО «ЦМТ Аналитика» на предмет соблюдения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Проверка проводилась на основании приказа Самарского УФАС России от 05.04.2019 г. № 37.

В ходе проверки были обнаружены дополнительные доказательства, указывающие на взаимодействие Обществ, в том числе при участии на торгах.

Инспекцией Самарского УФАС России при проведении внеплановой выездной проверки установлено, что Общество осуществляют деятельность по адресу: 443080, г. Самара, ул. Санфириковой, д. 95. Данное помещение АО «ЦМТ Аналитика» занимает на основании договора аренды № 01-11/2018-01 от 01.11.2018 г., заключенного между ООО «ФОТОН-М» (арендодатель) с одной стороны, и ОАО «ЦМТ Аналитика» (арендатор) с другой стороны в соответствии с которым, последнему переданы на праве аренды следующие нежилые помещения, общей площадью 466,66 кв.м.: комнаты №№ 18,19 в нежилом помещении на цокольном этаже; №№ 5,19,20, 26, 27, 28, 34, 38 в нежилом помещении на первом этаже, комнаты №№ 15,19 в нежилом помещении на втором этаже.

Кроме того, по вышеуказанному адресу ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» также арендует помещения на основании договора аренды нежилого помещения №

5/2013 от 01.01.2013 г. в целях осуществления деятельности Общества.

Кроме того, при проведении проверки в офисном помещении, занимаемом АО «ЦМТ Аналитика», обнаружены документы и сведения (банковские документы, проекты писем, заявки и т.д.), касающиеся ведения предпринимательской деятельности в том числе ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ».

В ходе осмотра электронной почты сотрудников АО «ЦМТ Аналитика» была обнаружена переписка, касающаяся взаимодействия АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» при осуществлении предпринимательской деятельности и участии в торгах.

Таким образом, в ходе проверки установлено наличие активного взаимодействия между АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ», позволяющее им получать информацию о действиях, предпринимаемых друг другом при участии в конкурентных процедурах, а также планировать совместное участие в торгах.

В результате проведения проверочных мероприятий был составлен акт проверки, в котором указано на наличие взаимодействия между АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ», в том числе при участии в торгах, что подтверждает факты договоренностей, обнаруженные Комиссией Самарского УФАС России в действиях ответчиков, и свидетельствует о наличии в их действиях признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Полученные Комиссией доказательства в полной мере подтверждают взаимную обусловленность и синхронность действий АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» при участии в торгах. Вышеизложенные действия АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей. Указанное поведение позволило им выигрывать аукционы с минимальным снижением НМЦК, вследствие чего АО «ЦМТ Аналитика» заключались государственные контракты.

С учетом изложенного, Комиссия считает, что материалы дела содержат достаточные доказательства, подтверждающие факт длительного устойчивого взаимодействия между Обществами при осуществлении хозяйственной деятельности и участии в торгах.

3. Проведенный Комиссией анализ полученных документов и сведений показал, что Обществами выработана антиконкурентная модель поведения при участии в аукционах, направленная на поддержание цены на торгах.

Так, при участии в закупках, проведенных ГБУЗ СО «Сызранская ГП», ГБУЗ СО «СКВД», хозяйствующие субъекты делали по одному ценовому предложению. Сначала ценовое предложение подавалось ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ». Общество предлагало поставить необходимые товары по цене, на 0,5% ниже НМЦК. Затем ценовое предложение, несущественно отличающееся от НМЦК, делалось АО «ЦМТ Аналитика», после чего Общества отказывались от дальнейшей конкурентной борьбы, и процедура торгов завершалась. Таким способом по результатам всех закупок, проведенных данными заказчиками, победа обеспечивалась АО «ЦМТ Аналитика», которое получало возможность заключать государственные контракты с заказчиками по цене, незначительно отличающейся от НМЦК (на 1 %). ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» во всех аукционах занимало второе место и не получало право на заключение государственных контрактов с заказчиком.

Кроме того, необходимо отметить, что Комиссией также установлено, что АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» являются участниками электронных аукционов с реестровыми номерами № 0142200001316002258, № 0142200001316008931, № 0153200000216003940, где также реализовывали вышеуказанную модель поведения.

Так, АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» при участии в аукционах № 0142200001316002258, № 0142200001316008931, № 0153200000216003940 также использовали единую инфраструктуру, а именно, заявки и ценовые предложения по вышеуказанным аукционам поступали с одного IP-адреса (46.20.68.177). Обществами подавалось минимальное количество ценовых предложений. В результате НМЦК снизилось незначительно на 0,5 – 1%. Победителем торгов регулярно становится АО «ЦМТ Аналитика».

Указанные факты свидетельствуют о том, что антиконкурентные действия при участии в торгах ответчиков носят повторяющийся и массовый характер.

Вместе с тем, по фактам совместного участия АО «ЦМТ Аналитика» с ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» по закупочным процедурам № 0142200001316002258, № 0142200001316008931, № 0153200000216003940 истекли сроки давности, предусмотренные статьей 41.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализированные Комиссией материалы указывают на то, что ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» фактически отказывалось от конкурентной борьбы за право заключения государственных контрактов в пользу АО «ЦМТ Аналитика», что обусловлено наличием антиконкурентного соглашения между Обществами. Действия хозяйствующих субъектов в рамках вышеуказанных электронных аукционов были направлены на создание видимости конкурентной борьбы между АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» с целью поддержания цены на торгах.

Комиссией из имеющихся документов и сведений не усматривается наличие у ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» намерения стать победителем вышеперечисленных электронных аукционов. Комиссией также установлено, что в ходе проведения электронных аукционов электронной торговой площадкой временно блокировались денежные средства участников торгов, в том числе ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ». Указанные действия со стороны ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» в отсутствие намерения одержать победу на торгах являются разумными и обоснованными только при наличии антиконкурентного соглашения между Обществом и АО «ЦМТ Аналитика». При этом каких-либо рациональных объяснений временного отвлечения указанных денежных средств из оборота организации, обусловленных намерением одержать победу в торгах в добросовестной борьбе с конкурентами, в материалах дела не имеется.

Комиссия приходит к выводу о том, что ответчики осознанно отказались от конкуренции на аукционе между собой, совершая действия, направленные на исключение победы в них добросовестных участников. При этом Общества преследовали цель сохранить максимально выгодный для себя уровень цены на торгах, незначительно отличающийся от НМЦК.

Материалами дела подтверждается, что АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» являются независимыми юридическими лицами, которые самостоятельно осуществляют предпринимательскую деятельность, являются конкурентами и, следовательно, при участии в закупочных процедурах должны обеспечивать добросовестную конкурентную борьбу за право заключения государственных контрактов.

Принимая во внимание тот факт, что от имени АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» торги велись одним лицом, действия АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» в рамках электронных аукционов отвечали интересам каждого из Обществ и заранее были известны им.

Действия ответчиков были взаимообусловлены достигнутой договоренностью, направленной на создание видимости конкурентной борьбы, в результате которой ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» отказалось от добросовестной состязательности и

самостоятельных действий в ходе торгов в пользу АО «ЦМТ Аналитика» в рассматриваемых электронных аукционах.

Цель ответчиков состояла в том, чтобы победу в электронных аукционах одержало АО «ЦМТ Аналитика» по максимально высокой цене. Одновременно Общества создавали видимость конкуренции на торгах, подавая ценовые предложения в пределах минимального «шага» аукциона.

Комиссия приходит к выводу о том, что каждый из участников торгов (и АО «ЦМТ Аналитика», и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ») осознанно направил заявку на участие в них, что предполагало соперничество за заключение государственных контрактов с заказчиком, однако, будучи допущенными к торгам, ответчики фактически не конкурировали между собой в целях поддержания цены в рассматриваемых электронных аукционах. Комиссией усматривается наличие заведомой осведомленности Обществ о будущих действиях друг друга при отсутствии внешних обстоятельств, обуславливающих подобное поведение при осуществлении самостоятельной хозяйственной деятельности.

Вышеуказанные обстоятельства подтверждают, что действия АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» при участии в электронных аукционах № 0142200001316016227, № 0142200001316016361, в результате которых НМЦК была снижена лишь на 1%, были направлены на поддержание цены на торгах.

29.10.2019 г. АО «ЦМТ Аналитика» добровольно заявило в Самарское УФАС России о заключении антиконкурентного соглашения с ООО «МК Антен-Сервисе».

Так, согласно содержанию вышеуказанного заявления, АО «ЦМТ Аналитика» заключило устное картельное соглашение с ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» в целях поддержания цен на электронных аукционах № 0142200001316016227, № 0142200001316016361. Данное антиконкурентное соглашение позволило АО «ЦМТ Аналитика» выигрывать и заключать государственные контракты с минимальным снижением начальной максимальной цены государственного контракта.

08.11.2019 г. ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» также направило в антимонопольный орган заявление о признании заключения антимонопольного соглашения.

При указанных обстоятельствах, оценив все имеющиеся в деле доказательства как в отдельности, так и в своей совокупности, рассмотрев устные и письменные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о том, что поведение ответчиков при участии в электронных аукционах было обусловлено антиконкурентным соглашением.

С учетом изложенного, по результатам анализа материалов дела, Комиссия приходит к выводу о том, что соглашение, заключенное между ответчиками, имело антиконкурентный характер и было направлено на поддержание цены на электронных аукционах, то есть сохранение определенного выгодного для них уровня цены по отношению к НМЦК.

4. В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220) (далее – Порядок проведения анализа) по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.9 настоящего Порядка.

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах.

В рамках рассмотрения настоящего дела в соответствии с пунктом 10.9 Порядка проведения анализа Самарским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции на электронных аукционах № 0142200001316016227, № 0142200001316016361.

В соответствии с аналитическим отчетом, составленным по результатам анализа состояния конкуренции на вышеперечисленных электронных аукционах, временной интервал исследования определен периодом с 28.12.2016 г. (дата размещения первого извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0142200001316016227) по 08.02.2017 г. включительно (дата подписания контракта № 0142200001316016227), а также с 29.12.2016 г. (дата размещения извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0142200001316016361) по 06.02.2017 г. включительно (дата подписания контракта № 0142200001316016361).

Предметом торгов являются:

- поставка химических реактивов для лабораторной диагностики Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Самарской области «Сызранская городская поликлиника» (№ 0142200001316016227);

- поставка химических реактивов для лаборатории Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Самарской области «Сызранский кожно-венерологический диспансер» (№ 0142200001316016361).

В рамках анализа состояния конкуренции на аукционе был определен состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах): в электронных аукционах № 0142200001316016227, № 0142200001316016361 состав участников является идентичным: АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ».

5. В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции, целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В силу пункта 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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.10.2010 г. № 9966/10, в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или

поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортиментов реализуемых товаров либо составов продавцов или покупателей (заказчиков); созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам. Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

Как следствие, доказывание наличия антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Указанная позиция соответствует также позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 г.).

Действующее законодательство Российской Федерации относит электронный аукцион к одной из форм торгов. Торги – это универсальная модель приобретения различного рода прав. Торги выступают специальной юридической процедурой, опосредующей процесс предоставления какого-либо права, включая право на заключение договора.

Сущность предназначения торгов определяется:

- субъективным юридически значимым интересом одного лица (продавца, действующего по поручению государства) устроить соревнование по заранее определенным правилам между двумя и более лицами (претендентами) с тем, чтобы только лишь одному из них предоставить особое право на заключение такого договора, одновременно выявив наиболее предпочтительные его условия;
- наличием двух и более претендентов, желающих заключить данный договор/контракт и готовых к состязательности (соперничеству) друг с другом.

Состязательность (соперничество) – конститутивный признак любых торгов, объективно определяющий их сущность. В отсутствие состязательности торги утрачивают всякий смысл.

Торги являются одним из способов поиска поставщиков для государственных органов и организаций. Целью их проведения является заключение контрактов по наиболее выгодной (наименьшей) цене для заказчика.

Учитывая изложенное, каждый хозяйствующий субъект должен действовать на торгах самостоятельно, то есть вести конкурентную борьбу за право заключения контракта по результатам торгов.

Вместе с тем, имеющиеся доказательства и фактические обстоятельства дела свидетельствуют о том, что действия АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» на торгах были обусловлены заключенным антиконкурентным соглашением.

Из материалов дела усматривается наличие причинно-следственной связи между действиями ответчиков и негативными последствиями, направленными на поддержание цены на торгах.

Комиссия отмечает, что заключение ответчиками антиконкурентного соглашения и участие в нем привели к устранению состязательности и добросовестной конкуренции в электронных аукционах. Совокупность собранных Комиссией доказательств свидетельствует о том, что действия АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» при участии в электронных аукционах являлись синхронными и единообразными.

Комиссия отмечает, что реализация АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» антиконкурентной модели поведения на торгах носит массовый, повторяющийся характер. Ответчики неоднократно реализовывали антиконкурентную модель поведения при участии в торгах.

При указанных обстоятельствах, оценив все имеющиеся в деле доказательства, рассмотрев устные и письменные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о том, что материалами дела подтверждается факт заключения ответчиками антиконкурентного соглашения, направленного на ограничение конкуренции и поддержание цены в рамках рассматриваемых электронных аукционов.

6. В соответствии с положениями статьи 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц, участвующих в деле, Комиссией было направлено заключение об обстоятельствах настоящего дела (исх. № 13082//6 от 15.11.2019 г.).

Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лицам, участвующим в деле, было предложено представить пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Письменные пояснения АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» относительно обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, в материалы дела не представлены.

В ходе заседания Комиссии 29.11.2019 представитель АО «ЦМТ Аналитика» устно заявил об отсутствии возражений на заключение об обстоятельствах дела.

Комиссия, проанализировав имеющиеся в деле доказательства как в отдельности, так и в своей совокупности, пришла к выводу о том, что поведение ответчиков при участии в электронных аукционах было обусловлено антиконкурентным соглашением.

С учетом изложенного Комиссия пришла к выводу о наличии в вышеизложенных действиях АО «ЦМТ Аналитика» и ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренные статьей 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют. Оснований для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства Комиссией не установлено.

При этом, по результатам рассмотрения дела № 063/01/11-577/2019 Комиссия пришла к выводу о наличии оснований для выдачи ответчикам предписаний о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

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

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «ЦМТ Аналитика» (ул. Мира, д. 6, оф. 4, с. Курумоч,

Волжский район, Самарская область, 443544, ИНН: 6367034929, ОГРН: 1026303507944), ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» (проспект Олимпийский, владение 29, строение 2, пом/офис 32/12, г. Мытищи, Московская область, 141006, ИНН: 6316155019, ОГРН: 1106316007170) нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренные статьей 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

3. Выдать АО «ЦМТ Аналитика», ООО «МК «АНТЕН-СЕРВИСЕ» предписания о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно:

- осуществлять подачу ценовых предложений при участии в торгах, исходя из собственного волеизъявления и объективных экономических интересов, в отсутствие запрещенной Законом о защите конкуренции договоренности с прочими лицами, учитывая принцип добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг и иные принципы, способствующие обеспечению конкуренции.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»

Решение может быть обжаловано в течение трех 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.