

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-15-11-17

Резолютивная часть решения объявлена 16.01.2018 года

г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 23.01.2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Казанцева Л.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в отсутствие на заседании Комиссии ответчика: ООО «Компания ФИТО», надлежащим образом уведомленного письмом исх. № 02-13074 от 11.12.2017 (почтовый идентификатор 63000715515157) о дате, времени и месте рассмотрения дела № 02-01-15-11-17 от 13.11.2017;

в отсутствие ответчика: ООО «Терра», надлежащим образом уведомленного письмом исх. № 02-13075 от 11.12.2017 (почтовый идентификатор 63000715515133) о дате, времени и месте рассмотрения дела № 02-01-15-11-17 от 13.11.2017 г.,

рассмотрев дело № 02-01-15-11-17 от 13.11.2017 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Компания ФИТО» (далее ООО «Компания ФИТО» (ОГРН 1025402456507, ИНН 5406206989, КПП 540201001, дата регистрации: 14.06.2001 года, юридический адрес: 630049, г. Новосибирск, ул. Галушак, д. 11), Обществом с ограниченной ответственностью «Терра» (далее – ООО «Терра» (ОГРН 1045404721845, ИНН 5445116961, КПП 544501001, дата регистрации: 05.03.2004 года, юридический адрес: 633001, Новосибирская область, г. Бердск, Территория Речкунов-ская зона отдыха, д. 4/1) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Новосибирскому УФАС России письмом исх. № АК/47486/17 от 12.07.2017 ФАС России переданы полномочия по рассмотрению материалов в отношении участников открытых аукционов в электронной форме ООО «Компания ФИТО» (ИНН 5406206989) и ООО «Терра» (ИНН 5445116961), а также поручено проведение внеплановых выездных проверок указанных юридических лиц на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В результате анализа материалов, полученных в рамках исполнения поручения ФАС России, установлено следующее.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц адрес (место нахождения) ООО «Терра»: 633001, Новосибирская область, г. Бердск,

территория Речкуновская зона отдыха, д.4/1. ООО «Терра» зарегистрировано 05.03.2004 года. Руководство текущей деятельностью Общества осуществляется исполнительным органом (директором).

К видам деятельности осуществляемым ООО «Терра» относится оптовая и розничная торговля фармацевтической продукцией.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, которая осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (часть 2 статья 54 ГК РФ).

Для определения фактического места нахождения ООО «Терра» (ИНН 5445116961, КПП 544501001, место нахождения и почтовый адрес: 633001, Новосибирская область, г. Бердск, территория Речкуновская зона отдыха, д.4/1) сотрудниками Новосибирского УФАС России был осуществлен выезд на предполагаемое место нахождения ООО «Терра», однако, на осмотренной территории, здание по адресу: 633001, Новосибирская область, г. Бердск, территория Речкуновская зона отдыха, д.4/1 не обнаружено, в связи с чем, был составлен акт об отсутствии организации по адресу регистрации юридического лица б/н от 12.09.2017.

В ходе проведения проверки в отношении ООО «Компания ФИТО» установлено следующее.

ООО «Компания ФИТО» зарегистрировано 14.06.2001 года. Руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом (директором).

Основным видом деятельности общества является – торговля оптовая фармацевтической продукцией.

Перечень лиц, входящих в одну группу с ООО «Компания ФИТО»:

1. <...>;

2. <...>.

Согласно справке б/н от 27.09.2017 фактическая штатная численность ООО «Компания ФИТО» за первое полугодие 2017 года составляет 10 штатных единиц - сотрудники по основному месту работы, 0,5 штатных единиц – сотрудник по внешнему совместительству.

Лицами, ответственными за закупку и реализацию лекарственных препаратов по состоянию на 27.09.2017 г. являются:

1. Директор <...> (адрес эл.почты <...>);

2. Коммерческий директор <...> (адрес эл.почты <...>);

3. Старший менеджер <...> (адрес эл.почты <...>);

4. Тендер-менеджер Федотова <...> (адрес эл.почты <...>).

Арендуемое помещение общей площадью 74,4 кв.м., находящееся на первом этаже здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Галуцака, 11, предоставляется арендодателем ООО «Концепт-Ритейл» (директор ООО «Концепт-Ритейл» <...>).

Документы, в которых закреплён порядок работы при организации участия в торгах в ООО «Компания ФИТО» отсутствуют.

Перечень организаций, с которыми заключены контракты на поставку лекарственных средств в 2016 году:

- БУЗ ОО «КДЦ», г. Омск;
- ГБУЗ НСО «ГКБ № 1», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГКБ № 34», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГНОКБ», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГНОКДЦ», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «НОККД», г. Новосибирск;
- ГБУЗ МОНИКИ им. М.Ф. Владимирского, г. Москва;
- КБУЗ «ККБ», г. Барнаул;
- ФГБНУ «НИИ НПССЗ», г. Кемерово;
- ФГБУ «ФЦССХ» МЗ РФ, г. Красноярск;
- ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России.

Перечень организаций, с которыми заключены контракты на поставку лекарственных средств в 2017 году по состоянию на 31.08.2017 года:

- БУЗ ОО «КДЦ», г. Омск;
- ГБУЗ НСО «ГКБ № 1», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГКБ № 34», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГКБСМП № 2», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГНОКБ», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «ГНОКГ ветеранов войны», г. Новосибирск;
- ГБУЗ НСО «НОДКПД», г. Новосибирск;
- ГБУЗ МОНИКИ им. М.Ф. Владимирского, г. Москва;
- МЗ Хабаровского края, г. Хабаровск;
- ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России.

ООО «Компания ФИТО» в ответ на требование Новосибирского УФАС России представило перечень контрактов, заключенных с ФГБУ «Национальный медицинский исследовательский центр имени академика Е.Н. Мешалкина» Министерства здраво-охранения Российской Федерации (далее - ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России) в 2016 году с указанием № закупки в ЕИС, НМИЦ, № контракта, даты заключения контракта, срока действия контракта, суммы контракта.

В соответствии с представленным перечнем контрактов в 2016 году между ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России и ООО «Компания ФИТО» было заключено 203 контракта на общую сумму 276 563 051 руб. 20 коп. с выручкой по контрактам xxxxxxxxxx

Также ООО «Компания ФИТО» представило перечень контрактов, заключенных с ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России в 2017 году по состоянию на 31.08.2017.

В соответствии с указанным перечнем между ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России и ООО «Компания ФИТО» за период с 01.01.2017 года по 31.08.2017 года было заключено 115 контрактов на общую сумму 216 925 829 руб. 50 коп. с выручкой по контрактам xxxxxxxxxx

ООО «Компания ФИТО» представлены оборотно-сальдовые ведомости по счету 62 «Расчеты с покупателями и заказчиками» с контрагентом ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России за период 01.01.2016 по 31.08.2017.

Выручка по контрактам за период с 01.01.2016 по 31.08.2017 соответствует оборотно-сальдовым ведомостям по счету 62 «Расчеты с покупателями и заказчиками».

ООО «Компания ФИТО» в ответ на требование Новосибирского УФАС России представило действующий договор поставки № 12/01-10 от 12.01.2010 года, заключенный с ООО «Терра».

В соответствии с указанным договором поставки ООО «Компания ФИТО» (Поставщик) в лице директора <...> обязуется поставить, а ООО «Терра» (Покупатель) в лице директора <...> принять и оплатить лекарственные средства и товары медицинского назначения (далее – Товар).

В соответствии с п. 2.1. договора поставки № 12/01-10 Поставщик обязан отгрузить Товар в адрес Покупателя в течение 1 (одного) дня с момента получения заявки Покупателя. Поставка Товара осуществляется за счет Поставщика.

Согласно п. 2.2. договора поставки № 12/01-10 с момента сдачи товара Поставщиком Покупателю товара и подписания уполномоченным представителем Покупателя накладной, право собственности на товар, а также риск случайной гибели, повреждения или утраты товара переходит от Поставщика Покупателю.

В соответствии с п. 4.3. договора поставки № 12/01-10 Покупатель оплачивает каждую партию товара перечислением денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в реквизитах настоящего договора, либо наличными денежными средствами в кассу Поставщика.

Согласно п. 6.2. договора поставки № 12/01-10 настоящий договор действует со

дня его подписания сторонами и до 31.12.2010 года. Если за 30 дней до окончания срока действия Договора ни одна из сторон не заявит письменно о прекращении договора в связи с истечением срока его действия, то настоящий договор будет ежегодно счи-таться пролонгированным сторонами на тех же условиях на последующий календар-ный год. Документы, свидетельствующие о прекращении данного договора, не пред-ставлены, следовательно, указанный договор является действующим.

При этом необходимо отметить, что в настоящее время бывший директор ООО «Терра» <...>является заместителем директора ООО «Компания ФИТО», а бывший директор ООО «Терра» - <...>, является в настоящее время директором ООО «Компания ФИТО».

Также ООО «Компания ФИТО» представило оборотно-сальдовые ведомости по счету 62 «Расчеты с покупателями и заказчиками» с контрагентом ООО «Терра» за пе-риод с 01.01.2016 по 31.08.2017, в соответствии с которыми между ООО «Терра» и ООО «Компания ФИТО» осуществляются расчеты по Договору поставки № 12/01-10 от 12.01.2010.

В ходе проверки было установлено, что в помещении ООО «Компания ФИТО» находятся следующие документы: договоры с поставщиками ООО «Терра» за 2016, 2017 годы, договоры с покупателями ООО «Терра» за 2017 год; учредительные документы ООО «Терра»; коммерческое предложение ООО «Терра» для ГБУЗ НСО «Краснозерская центральная районная больница», коммерческое предложение ООО «Терра» для ГБУЗ НСО «Чановская центральная районная больница», коммерческое предложе-ние ООО «Терра» для ГБУЗ НСО «ГКБ№1» и для МТЦ СО РАН; тетради с информацией о формировании коммерческих предложений от ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра»; информация с логинами и паролями ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» для ЭТП (СБ-АСТ, РТС-Тендер, ЕЭТП, ММВБ); инструкция по отгрузке товара в ап-течный пункт ООО «Терра»; заказ (спецификация) № ЗАК0103921 по договору № 15341 от 21.02.2017 года ООО «Терра» от ФГБУ «СФБМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России; дополнительные соглашения к контрактам об организации поставки лекарственных средств, заключенных между ООО «Терра» и ФГБУ «СФБМИЦ им.ак. Е.Н. Мешалкина Минздрава России, подписанные со стороны ООО «Терра» <...>(старший менеджер ООО «Компания ФИТО») по доверенности № 2/04-2017 от 18.04.2017; приказ от 18.11.2015 «О предоставлении права подписи», согласно которому ООО «Терра» предоставляет право подписи за руководителя ООО «Терра» менеджеру <...>(тендер-менеджер ООО «Компания ФИТО»); доверенность №3/11-2015 от 18.11.2015, согласно которой ООО «Терра» уполномочивает <...> подписывать документы от имени ООО «Терра»; договор поставки № 10-Д/2017 от 14.02.2017, заключенный между ООО «Терра» и ООО «ДИАМЕД», а также протокол № 1 соглашения договорных цен по Договору № 10 – Д/2017 от «14» февраля 2017 года; товарная накладная ООО «Терра» № 593 от 15.09.2017 на поставку лекарственных средств в ООО «Компания «ФИТО» с правом подписи со стороны ООО «Терра» <...> (приказ от 29.03.2017 г.); подтверждение аккредитации на новый срок участника ООО «Терра» на ЭТП ЗАО «Сбербанк-АСТ».

Указанные обстоятельства зафиксированы в протоколе осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица от 19.09.2017 года, а также в ак-те проверки № 02-09-17-17 от 18.10.2017.

Также Новосибирским УФАС России установлено, что на рабочем столе директора ООО «Компания ФИТО» находились документы с ЭТП ЗАО «Сбербанк-АСТ»: изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000553, изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000555, изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000556, изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000554, изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000553, извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000145, извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000563, извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000548, извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000505, извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000480.

Заказчиком указанных аукционов являлось ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России.

На указанных документах сделаны пометки о количестве участников, их наименовании, времени и дате подачи заявок, а также указаны даты заключения контрактов и наименование победителей.

Так, в изменении извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000553 вручную записана следующая информация:

Заявка Фито № 1 подана 15.09.17

Заявка Терра № 2 подана 15.09.17

Подача 19.09.17

Рассмотрение 19.09.17

Проведение 22.09.17

В изменении извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000555 вручную записана следующая информация:

Заявка Фито № 1 подана 12.09.17

Заявка Терра № 2 подана 12.09.17

Подача 15.09.17

Рассмотрение 15.09.17

Проведение 18.09.17

Победитель Фито – 982 000,00

1.Терра – 0,5% - 988 517,51

2.Фито – 0,8 % - 982 000,00

В изменении извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0351100002917000556 вручну записана следующая информация:

Заявка Фито № 1 подана 12.09.17

Заявка Терра № 2 подана 12.09.17

Подача 15.09.17

Рассмотрение 15.09.17

Проведение 18.09.17

Победитель Фито – 984 800,00

1.Терра – 0,5% - 989 860,81

2.Фито – 0,6% 984 800,00

В изменении извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 00351100002917000554 вручну записана следующая информация:

Заявка Фито № 1 подана 15.09.17

Заявка Терра № 2 подана 15.09.17

Подача 15.09.17

Рассмотрение 19.09.17

Проведение 22.09.17

В соответствии с пунктом 18 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. 29.07.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» протокол проведения электронного аукциона размещается на электронной площадке ее оператором в течение тридцати минут после окончания такого аукциона. В этом протоколе указываются адрес электронной площадки, дата, время начала и окончания такого аукциона, начальная (максимальная) цена контракта, все минимальные предложения о цене контракта, сделанные участниками такого аукциона и ранжированные по мере убывания с указанием порядковых номеров, присвоенных заявкам на участие в таком аукционе, которые поданы его участниками, сделавшими соответствующие предложения о цене контракта, и с указанием времени поступления данных предложений.

Таким образом, на момент проведения проверки 19.09.2017 ООО «Компания ФИ-ТО» не должно было владеть информацией о количестве участников и об их порядковых номерах, а также информацией о времени и дате поданных ценовых предложений по следующим аукционам:

1. № 0351100002917000553, дата проведения 22.09.2017 года;

2. № 0351100002917000554, дата проведения 22.09.2017 года.

Таким образом, Управление приходит к выводу о том, что ООО «Компания ФИ-ТО» и ООО «Терра» заранее согласовывали между собой, а также с заказчиком (ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России) действия при участии в аукционах, в частности время и дату подачи ценовых предложений.

Также Новосибирским УФАС России установлено, что на рабочих столах проверяемого лица находятся печати ООО «Терра» и ООО «Компания ФИТО».

От дачи объяснений по факту нахождения документов и печатей, принадлежащих ООО «Терра» в помещении, арендуемом ООО «Компания ФИТО», директор ООО «Компания ФИТО» <...> отказался.

Также ООО «Компания ФИТО» был представлен договор об оказании услуг связи № 24544 от 01.06.2015, заключенный с ОАО «Ростелеком» (в настоящее время ПАО «Ростелеком»). В соответствии с приложением к указанному договору адрес установки оборудования г. Новосибирск, ул. Линейная, 51.

При этом необходимо отметить, что договор об оказании услуг связи № 24544 от 01.06.2015 подписан со стороны абонента (ООО «Компания ФИТО») <...>

Также необходимо отметить, что в рамках контрольных мероприятий в отношении ООО «Компания ФИТО» Новосибирским УФАС России был направлен запрос информации на ЭТП ЗАО «Сбербанк-АТС» (исх. № 02-7853 от 25.07.2017).

При рассмотрении информации представленной ЭТП ЗАО «Сбербанк-АТС» установлено, что ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» осуществляли подачу заявок на участие в электронных аукционах и ценовых предложений с нескольких IP-адресов: 212.164.237.119, 212.164.239.5, 5.137.87.171.

При этом Новосибирским УФАС России был направлен запрос информации (исх. № 02-7855 от 25.07.2017) в адрес ПАО «Ростелеком».

Согласно информации, представленной ПАО «Ростелеком» указанные IP-адреса принадлежат абоненту ПАО «Ростелеком» ООО «Компания ФИТО» на основании Приложения к договору № 24544 от 26.09.2006, Договора № 24544 от 01.06.2015. Адрес местонахождения юридического лица: г. Новосибирск, ул. Галушца, 11, доступ к порту ШПД организован по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, 51.

Также согласно информации, представленной ПАО «Ростелеком» во время проведения аукционов № 0351100002916000463, № 0351100002916000272, № 0351100002916000259, № 0351100002916000095, № 0351100002916000016, № 0351100002915000872, № 0351100002915000818, № 0351100002915000223, № 0351100002916000706, № 0351100002916000738, № 0351100002916000630, № 0351100002916000654, № 00351100002916000574 ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» осуществляли подачу ценовых предложений с компьютера, местонахождение которого г. Новосибирск, ул. Линейная, 51.

При этом Новосибирским УФАС России установлено, что за период с 01.01.2016 по 19.09.2017 ООО «Компания ФИТО» приняло участие в более 400 аукционах по организации поставки лекарственных средств. ООО «Терра» приняло участие в более 350 аукционах.

Заказчиком в большинстве аукционов являлось ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина»

Минздрава России.

Так, заказчик - ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России проводило электронный аукцион № 0351100002916000940 на организацию поставки лекарственных средств (2 наименования). Начальная (максимальная) цена контракта составила 32 092 995 руб. 00 коп.

Дата публикации аукциона № 0351100002916000940 – 31.12.2016, дата окончания подачи заявок – 17.01.2017. В данном аукционе приняли участие 2 организации: ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

Протоколом подведения итогов аукциона зафиксировано предложение ООО «Терра» 31 932 500 руб. 00 коп., ООО «Компания ФИТО» - 31 400 000 руб. 00 коп. В ходе торгов, участниками было сделано по одному ценовому предложению с минимальным снижением цены контракта и разницей поступления предложения с минимальным интервалом по времени. При этом ценовые предложения были поданы с од-ного IP-адреса: 212.164.239.5, принадлежащего абоненту ООО «Компания ФИТО».

По итогам аукциона победителем признано ООО «Компания ФИТО».

Также заказчик – ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России проводило электронный аукцион № 0351100002916000944 на организацию поставки лекарственных средств (1 наименование). Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 786 401 руб. 00 коп.

Дата публикации аукциона № 0351100002916000944 – 31.12.2016, дата окончания подачи заявок – 13.01.2017. В данном аукционе приняли участие 2 организации: ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

Протоколом подведения итогов аукциона зафиксировано предложение ООО «Терра» 1 768 500 руб. 00 коп., ООО «Компания ФИТО» - 1 740 000 руб. 00 коп. В ходе торгов, участниками было сделано по одному ценовому предложению с минимальным снижением цены контракта и разницей поступления предложения с минимальным ин-тервалом по времени. Ценовые предложения были поданы также с одного IP-адреса: 212.164.239.5, принадлежащего абоненту ООО «Компания ФИТО».

По итогам аукциона победителем признано ООО «Компания ФИТО».

Также заказчик – ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России проводило электронный аукцион № 0351100002916000956 на организацию поставки лекарственных средств (1 наименование). Начальная (максимальная) цена контракта составила 97 200 руб. 00 коп.

Дата публикации аукциона № 0351100002916000956 – 31.12.2016, дата окончания подачи заявок – 16.01.2017. В данном аукционе приняли участие 2 организации: ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

Протоколом подведения итогов аукциона зафиксировано предложение ООО «Терра» 96 400 руб. 00 коп., ООО «Компания ФИТО» - 95 200 руб. 00 коп. В ходе торгов, участниками было сделано по одному ценовому предложению с минимальным снижением цены контракта и разницей поступления предложения с минимальным

интервалом по времени. Ценовые предложения были поданы также с одного IP-адреса: 212.164.239.5, принадлежащего абоненту ООО «Компания ФИТО».

По итогам аукциона победителем признано ООО «Компания ФИТО».

Также заказчик – ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России проводило электронный аукцион № 0351100002916000937 на организацию поставки лекарственных средств (1 наименование). Начальная (максимальная) цена контракта составила 2 749 297 руб. 00 коп.

Дата публикации аукциона № 0351100002916000937 – 31.12.2016, дата окончания подачи заявок – 13.01.2017. В данном аукционе приняли участие 2 организации: ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

Протоколом подведения итогов аукциона зафиксировано предложение ООО «Терра» 2 735 500 руб. 00 коп., ООО «Компания ФИТО» - 2 710 000 руб. 00 коп. В ходе торгов, участниками было сделано по одному ценовому предложению с минимальным снижением цены контракта и разницей поступления предложения с минимальным интервалом по времени. Ценовые предложения были поданы также с одного IP-адреса: 212.164.239.5, принадлежащего абоненту ООО «Компания ФИТО».

По итогам аукциона победителем признано ООО «Компания ФИТО».

Также заказчик – ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России проводило электронный аукцион № 0351100002916000955 на организацию поставки лекарственных средств (1 наименование). Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 148 833 руб. 40 коп.

Дата публикации аукциона № 0351100002916000955 – 31.12.2016, дата окончания подачи заявок – 16.01.2017. В данном аукционе приняли участие 2 организации: ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

Протоколом подведения итогов аукциона зафиксировано предложение ООО «Терра» 1 143 000 руб. 00 коп., ООО «Компания ФИТО» - 1 132 000 руб. 00 коп. В ходе торгов, участниками было сделано по одному ценовому предложению с минимальным снижением цены контракта и разницей поступления предложения с минимальным интервалом по времени. Ценовые предложения были поданы также с одного IP-адреса: 212.164.239.5, принадлежащего абоненту ООО «Компания ФИТО».

По итогам аукциона победителем признано ООО «Компания ФИТО».

Также заказчик – ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России проводило электронный аукцион № 0351100002917000012 на организацию поставки лекарственных средств (3 наименования). Начальная (максимальная) цена контракта составила 34 688 997 руб. 60 коп.

Дата публикации аукциона № 0351100002917000012 – 01.03.2017, дата окончания подачи заявок – 13.03.2017. В данном аукционе приняли участие 2 организации: ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

Протоколом подведения итогов аукциона зафиксировано предложение ООО

«Терра» 34 342 000 руб. 00 коп., ООО «Компания ФИТО» - 33 922 000 руб. 00 коп. В ходе торгов, участниками было сделано по одному ценовому предложению с минимальным снижением цены контракта и разницей поступления предложения с минимальным интервалом по времени. Ценовое предложение ООО «Терра» было подано с IP-адреса: 194.0.122.50 пользователем <...>. Ценовое предложение ООО «Компания ФИТО» было подано с IP-адреса: 212.164.239.5, при-надлежащего абоненту ООО «Компания ФИТО» пользователем <...>. При этом необходимо отметить, что <...> ранее занимал должность директора в ООО «Терра», а в настоящее время является заместителем директора ООО «Компания ФИТО».

По итогам аукциона № 0351100002917000012 победителем признано ООО «Компания ФИТО».

Аналогичное поведение ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» прослеживается в 99 % состоявшихся аукционов (0351100002916000004, 0351100002916000007, 0351100002916000015, 0351100002916000018, 0351100002916000019, 0351100002916000026, 0351100002916000027, 0351100002916000029, 0351100002916000033, 0351100002916000034, 0351100002916000040, 0351100002916000048, 0351100002916000049, 0351100002916000207, 0351100002917000007, 0351100002917000012, 0351100002917000020, 0351100002917000049, 0351100002917000054, 0351100002917000132, 0351100002917000141, 0351100002917000148, 0351100002917000240 и другие аукционы). Полный перечень аукционов представлен в Таблице 1.

На основании вышеизложенного Новосибирское УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Компания ФИТО» при совместном участии в аукционах, заказчиком которых являлось ФГБУ «НМИЦ им ак. Мешалкина» Минздрава России, с ООО «Терра» создавали видимость конкуренции, допускали снижение начальной (максимальной) цены контракта в ходе проведения торгов не более чем на 0,5 %. Участники подавали единственные ценовые предложения (0,5%) по аукционам, распределив их между со-бой.

Разделение аукционов между участниками торгов является одной из форм реализации антиконкурентного соглашения, результатом чего является поддержание цен на торгах, отсутствие конкурентной борьбы между участниками.

Данные выводы подтверждаются материалами судебной практики, в частности, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 17.01.2017 № Ф05-20554/2016 по делу № А40-36408/2016-145-311, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 29.04.2016 № Ф05-4465/2016 по делу № А40-46931/15, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 05.12.2017 № Ф05-17681/2017 по делу № А40-252396/2016, Постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 21.10.2015 № Ф09-7396/15 по делу № А50-25738/2014, Постановлением Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 29.12.2015 № Ф08-9561/2015 по делу № А53-15285/2015, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 02.03.2016 № Ф01-321/2016 по делу № А79-3330/2015.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими

субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе к: повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Наличие письменных соглашений в ходе проведения проверки не выявлено.

Согласно информации, представленной ИФНС № 16 по Новосибирской области (вх. № 7426 от 03.08.2017), а также информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, единственным учредителем ООО «Компания ФИТО» является <...>– размер доли в уставном капитале 100%.

Сумма заключенных контрактов ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» за 2017 год, руб., в том числе: 256 123 839,50

Сумма заключенных контрактов ООО «Компания ФИТО», руб. 216 928 929,50

Сумма заключенных контрактов ООО «Терра», руб. 39 194 910

Директором и единственным учредителем ООО «Терра» является <...>– размер доли в уставном капитале 100%.

Таким образом, на дату проведения проверки учредители (участники) ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» не совпадают.

В силу части 7 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положения статьи 11 указанного закона не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под контролем в статье 11, в статьях 11.1 и 32 указанного закона понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

1. распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;
2. осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Согласно вышеприведенным данным ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» не

находятся под контролем одного лица применительно к положению части 8 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленные в части 7 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» не распространяются, и при участии в аукционах данные хозяйствующие субъекты должны были соблюдать требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России был подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции на открытых аукционах в электронной форме на организацию поставки лекарственных средств, медицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказания услуг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России за период с 07 декабря 2015 года по 26 декабря 2017 года. Аналитический отчет приобщен к материалам дела.

По результатам исследования состояния конкуренции при проведении 437 открытых аукционов в электронной форме было установлено следующее:

1) Временной интервал: по каждому из рассматриваемых ОАЭФ определен с даты опубликования извещения до даты окончания исполнения контракта. Все аукционы проходили в период с 7 декабря 2015 года по август 2017 года, и несколько контрактов, заключенных по итогам проведения рассматриваемых аукционов, находятся на исполнении. Соответственно, общий период исследования определяется с 07.12.2015 по 26.12.2017 (момент подготовки настоящего отчета).

2) Предмет торгов: организация поставки лекарственных средств, медицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказание услуг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н.Мешалкина».

3) Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах: признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, хозяйствующие субъекты. Все участники каждого из исследованных аукционов, а также хозяйствующие субъекты, отказавшиеся от участия в торгах в результате соглашения, являлись друг другу конкурентами на право заключения контракта (договора). Состав хозяйствующих субъектов участников - конкурентов по каждому из аукционов приведен в Приложении № 1 к данному отчету.

Анализ состояния конкуренции проведен в объеме, необходимом для принятия решения по делу № 02-01-15-11-17 от 13.11.2017, возбужденному Новосибирским УФАС России в отношении ООО «Компания Фито» и ООО «Терра» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции при участии в 437 открытых аукционах в электронной форме на организацию поставки лекарственных средств, медицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказания услуг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н.Мешалкина».

ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» представили в Новосибирское УФАС

России заявления (письмо ООО «Компания ФИТО» вх. № 9227 от 28.09.2017; письмо ООО «Терра» вх. № 10531 от 08.11.2017), в которых добровольно заявили о заключении запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашения между ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра», следующего содержания.

ООО «Терра» по отношению к ООО «Компания ФИТО» является конкурентом, поскольку обе организации осуществляют продажу товаров на одном товарном рынке - осуществляют оптовые поставки фармацевтической продукции одного номенклатурного перечня заказчику - ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава РФ.

ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» в одну группу лиц не входят.

Предметом указанного соглашения являлось поддержание цен на электронных аукционах, проводимых заказчиком ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава РФ на электронной площадке Сбербанк-АСТ (<http://www.sberbank-ast.ru/>).

В ходе реализации соглашения в 2016-2017 годах ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» выступили в качестве участников 456 электронных аукционов.

Во всех указанных аукционах ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» заранее между собой определяли исход торгов, а именно, согласовывали то, кто из организаций по тому или иному лоту будет являться победителем, и то, что в ходе торгов общества допускают снижение начальной максимальной цены контракта не более, чем на пять процентов. После этого, реализуя достигнутое соглашение, ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» участвовали в указанных аукционах, достигали согласованного результата - участник выигрывал «свой» лот, после чего заключал и исполнял контракт.

В процессе исполнения соглашения ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» совершали юридически значимые действия при проведении электронных аукционов такие, как аккредитация на электронной площадке Сбербанк-АСТ в качестве участника, подготовка и подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя единую инфраструктуру, принадлежащую ООО «Компании ФИТО», действовали на электронных площадках при проведении аукционов с одного IP-адреса, принадлежащего ООО «Компания ФИТО».

Данные действия, в том числе подача ценовых предложений в ходе проведения аукционов, от имени ООО «Компания ФИТО» и от имени ООО «Терра», как правило, совершал один и тот же сотрудник, используя один компьютер. Ключи с электронными подписями были оформлены на соответствующую организацию - на ООО «Компания ФИТО» или на ООО «Терра», но фактически ими пользовался один и тот же сотрудник, работник ООО «Компания ФИТО», у которого эти ключи постоянно хранились. Также у этого сотрудника, как правило, хранились печати ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» и документы, необходимые для аккредитации на электронной площадке.

Хранение документов, ключей и прочих необходимых для ведения дел предметов осуществляется по адресу 630049, Новосибирская область, город Новосибирск, улица Галушака, дом 11, этаж 1, в офисе, арендуемом ООО «Компания ФИТО» (до

се-редины 2016-го года местом нахождения ООО «Компания ФИТО», равно и всех выше-описанных средств, необходимых для участия и победы в электронных аукционах, бы-ли арендованные ООО «Компания ФИТО» офисно-складские помещения, находящиеся в здании по адресу 630105, Новосибирская область, город Новосибирск, улица Ли-нейная, дом 51).

Соглашение между ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» изначально представляло собой их договоренность в устной форме. По мере реализации этого соглашения, в ходе решения вопросов относительно участия в тех или иных конкретных торгах, между ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» имел место обмен документами, в том числе электронными таблицами и прочими документами.

Указанные электронные файлы впоследствии полностью или частично удалялись с ЭВМ пользователей ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» представили сводную таблицу по заключенным контрактам и электронным аукционам, в которых согласованно принимали участие ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра». Данная таблица составлялась и ис-пользовалась ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» для целей планирования товар-но-денежных потоков.

Также ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» сообщили о том, что заявляют отказ от дальнейшего участия в вышеуказанном соглашении. В подтверждение данного факта ООО «Компания ФИТО» представило в Новосибирское УФАС России копию письма (исх. № 2709Т/2017 от 27.09.2017 г.), направленного ООО «Терра», а ООО «Терра» представило копию письма (исх. б/н от 03.10.2017), направленного ООО «Компания ФИТО».

В связи с изложенным, руководствуясь примечанием к статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), ООО «Компания ФИТО» заявлено ходатайство об освобождении от административной от-ветственности за административное правонарушение, предусмотренное статей 14.32 КоАП РФ.

При этом ООО «Терра» также заявлено ходатайство о наложении административного штрафа в минимальном размере за административное правонарушение, преду-смотренное статей 14.32 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» установ-лены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цены на 437 аукционах в электронной форме на организацию поставки лекарственных средств, ме-дицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказание ус-луг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешал-кина». Приведенные обстоятельства также подтверждаются заявлениями, полученными Новосибирским УФАС России в рамках примечания к статье 14.42 КоАП РФ от ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

В связи с указанными обстоятельствами Приказом № 218 от 13.11.2017 в отно-шении ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» было возбуждено дело.

На рассмотрении дела № 02-01-15-10-17 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Компания ФИТО» представлены следующие пояснения.

ООО «Компания ФИТО» представило Новосибирскому УФАС России заявление, в котором добровольно заявило о заключении запрещенного пунктом 2 части 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашения между ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра».

ООО «Компания ФИТО» направило в адрес ООО «Терра» официальное письмо об отказе от дальнейшего участия в соглашении, заключенном между ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра», содержанием которого явилось поддержание цен на торгах. ООО «Терра» в ответ на указанное письмо также сообщило об отказе от дальнейшего участия в данном соглашении.

На сегодняшний день ООО «Компания ФИТО» принимает участие в электронных аукционах с соблюдением требований антимонопольного законодательства.

ООО «Терра» представлено ходатайство (вх. № 10767 от 20.11.2017) в котором ООО «Терра» просит рассмотреть дело № 02-01-15-11-17 от 13.11.2017 в его отсутствие, а также в отсутствие представителя ООО «Терра».

Изучив материалы дела и доводы ответчиков в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Между ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» было заключено соглашение, в ходе реализации которого ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» выступили в качестве участников 437 электронных аукционов (перечень аукционов приведен в таблице 1).

ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» поочередно, а также совместно принимали участие в аукционах в электронной форме на организацию поставки лекарственных средств, медицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказание услуг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России, используя единую инфраструктуру и одни IP-адреса.

ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» создавали видимость конкуренции, допускали снижение начальной (максимальной) цены контракта в ходе проведения торгов не более чем на 0,5 %. Участники подавали единственные ценовые предложения по аукционам, распределив их между собой.

Кроме того, согласно пояснениям, представленным в заявлениях Ответчиков, ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» заранее между собой определяли исход торгов, а именно, согласовывали то, кто из организаций по тому или иному лоту будет являться победителем, и то, что в ходе торгов Общества допускают снижение начальной максимальной цены контракта не более, чем на пять процентов. После этого, реализуя достигнутое соглашение, ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» участвовали в аукционах, достигали согласованного результата - участник выигрывал «свой» лот, после чего заключал и исполнял контракт.

В процессе исполнения соглашения ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» совершали юридически значимые действия при проведении электронных аукционов такие, как аккредитация на электронной площадке Сбербанк-АСТ в

качестве участника, подготовка и подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя единую инфраструктуру, принадлежащую ООО «Компании ФИТО», действовали на электронных площадках при проведении аукционов с одного IP-адреса, принадлежащего ООО «Компания ФИТО».

Таким образом, факт заключения и участия ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» в соглашении, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства, подтверждается:

- документами и информацией, полученными антимонопольным органом в результате внеплановой выездной проверки в отношении ООО «Компания ФИТО» (акт проверки № 02-09-17-17 от 18.10.2017);
- документами и информацией, полученной антимонопольным органом по запросам электронной торговой площадки ЭТП ЗАО «Сбербанк-АТС»;
- документами и информацией, полученной по запросу ИФНС № 16, а также информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы;
- документами и информацией, полученной по запросам провайдера ПАО «Ростелеком»;
- фактическим поведением Ответчиков в аукционах в электронной форме на организацию поставки лекарственных средств, медицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказание услуг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России;
- результатами анализа состояния конкуренции на торгах, проведенного в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 02-01-15-11-17 о нарушении антимонопольного законодательства;
- заявлениями, поступившими от ответчиков, в порядке примечания к статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них воздействовать на общие условия обращения товаров на рынке.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции под признаками ограничения конкуренции понимаются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для

хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

Согласно разъяснениям Президиума ФАС России № 3 от 17.02.2016 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе торгах» доказательством наличия антиконкурентного соглашения является отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности – получению прибыли; использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участия в электронных торгах; фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу; формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе к: повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основе анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, а также с учетом принципов разумности и обоснованности.

Наличие в действиях ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено антимонопольным органом на основании совокупности

Доказа-тельств.

Согласно действующей редакции статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации 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 № 23 (ред. от 07.07.2015) «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных 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, извлеченного всеми ее участниками.

По оценке Комиссии Новосибирского УФАС России, при реализации картельного соглашения общий доход его участников в результате победы на торгах и заключения государственных контрактов по результатам участия в 437 электронных аукционах составил XXXXXX

Доход ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» за декабрь 2015 года и 2016 год составил XXXXXXXX. (в том числе доход ООО «Компания ФИТО» - XXXXXX.; доход ООО «Терра» - XXXXXXXX), в 2017 году XXXXXXXX. (в том числе доход ООО «Компания ФИТО» - XXXXXXXX.; доход ООО «Терра» - XXXXXXXX).

При таких обстоятельствах Комиссия Новосибирского УФАС России, изучив материалы дела № 02-01-15-11-17, полагает, что в действиях ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра», усматриваются признаки преступления, предусмотренного статьей 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В связи с этим Комиссия Новосибирского УФАС России считает необходимым направить решение по делу № 02-01-15-11-17 в правоохранительные органы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного статьей 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Основания для выдачи Ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения картельного соглашения и участия в нем отсутствуют в связи с завершением реализации картельного соглашения.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Компания ФИТО» (ОГРН 1025402456507, ИНН 5406206989, КПП 540201001, дата регистрации: 14.06.2001 года, юридический адрес: 630049, г. Новосибирск, ул. Галушака, д. 11) и ООО «Терра» (ОГРН 1045404721845, ИНН 5445116961, КПП 544501001, дата регистрации: 05.03.2004 года, юридический адрес: 633001, Новосибирская область, г. Бердск, Территория Речкуновская зона отдыха, д. 4/1) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цены на 437 аукционах в электронной форме на организацию поставки лекарственных средств, медицинских изделий, пищевых продуктов (послеоперационное питание) и оказание услуг по перевозке лекарственных средств для нужд ФГБУ «НМИЦ им. ак. Е.Н. Мешалкина» Минздрава России.

2. Предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Компания ФИТО» и ООО «Терра» не выдавать в связи с отказом от участия в картельном соглашении.

3. Направить копию решения о нарушении антимонопольного законодательства и иные материалы дела № 02-01-15-11-17 в правоохранительные органы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного статьей 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.