

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – <...>

Членов Комиссии:

<...>

в отсутствие представителей лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых обстоятельствах дела, уведомленных о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии надлежащим образом:

- Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области;

- ГБУЗ «Северная районная больница» - представлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела в отсутствие представителя (исх. № <...>);

с участием **ответчиков:**

- ИП Горскиной (паспорт <...> представителя ИП Горскиной – <...> (доверенность № <...>);

- ИП Григорьевой (паспорт <...> представителя ИП Григорьевой – <...> (доверенность № <...>);

с участием **лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых обстоятельствах дела:**

- ГБУЗ «Тоцкая районная больница» – представителя <...> (доверенность <...>);

- ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница» – представителя <...> (доверенность № <...>).

рассмотрев дело № 05-10-02/2015 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем Горскиной <...> и Индивидуальным предпринимателем Григорьевой <...> пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и реализации между ними соглашения (договоренности), которое приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

#### **УСТАНОВИЛА:**

В соответствии со ст. 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных ст. 23 Законом о защите конкуренции, в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании ч. 1 ст. 39 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган в пределах своей компетенции возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

В ходе проведения мониторинга процедур по размещению и проведению государственных закупок, согласно информации, представленной торговой площадкой ЗАО «Сбербанк АСТ» (далее – электронная торговая площадка, Сбербанк-АСТ) по запросу Оренбургского УФАС России (от <...>), административным органом в

действиях ИП Горскиной <...> и ИП Григорьевой <...> при участии в государственных закупках усмотрены признаки нарушения п. 2 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и реализации соглашения, которое приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

<...> по признакам нарушения ответчиками положений Закона о защите конкуренции Оренбургским УФАС России возбуждено дело № 05-10-02/2015 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по его рассмотрению (Приказ № <...>).

Определением от <...> (исх. № <...>) дело назначено к рассмотрению на <...>.

В ходе рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства ИП Горскина вменяемое нарушение признала, пояснив следующее: «ИП Горскина зарегистрировано мной еще в апреле <...> года. С этого времени ИП стабильно работает. ИП Горскина занимается реализацией очень ограниченного круга продукции – в основном, поставкой реагентов и расходных материалов для медицинских учреждений и лабораторий. В соответствии со специфической сферой деятельности я могу работать только с очень ограниченным кругом клиентов, и знаю практически всех своих конкурентов, так как потенциальный рынок очень велик. Пересекалась в том числе и с ИП Григорьевой.

Всей деятельностью ИП занимаюсь я сама, у меня не числится на работе ни помощника, ни бухгалтера, ни юриста.

В <...> году мое физическое состояние начало резко ухудшаться. Пройдя медицинское обследование я узнала, что у меня запущенная форма сахарного диабета, что при необходимости может быть подтверждено медицинскими справками и о диагнозе, и о назначениях. В определенный период времени я поняла, что, к сожалению, мое состояние здоровья уже не позволяет мне заниматься бизнесом на прежнем уровне. ....В начале <...> года из-за постоянного ухудшения самочувствия я поняла, что работать в нормальном режиме сама не смогу и вынуждена была обратиться за помощью к партнеру по малому бизнесу Григорьевой. Она, поняла мою ситуацию, согласилась помогать мне в ведении закупочной деятельности и участии в торгах. ....Данная просьба о помощи носила исключительно человеческий характер и умысла для какого-либо сговора и построения каких-то схем у нас не было...» (письменные пояснения б/н от <...>).

ИП Григорьевой вина вмененного нарушения признана, по обстоятельствам дела представлены следующие пояснения: «ИП Григорьева была зарегистрирована мной в мае <...> года. С этого времени ИП стабильно работает. ИП Григорьева занималась реализацией очень ограниченного круга продукции – в основном, поставкой реагентов и расходных материалов для медицинских учреждений и лабораторий. В <...> году ИП Григорьева пыталась расширить свою сферу своей деятельности попыткой начать поставку на рынок города и области специализированной бытовой для медицинских учреждений. ИП Григорьева участвовала в электронных торгах, но в связи с огромной конкуренцией на новом ранке аукционе не выиграла. В соответствии со специфической сферой деятельности я могу работать только с очень ограниченным кругом клиентов, и знаю практически всех своих конкурентов, так как потенциальный рынок очень велик. Пересекалась в том числе и с ИП Горскиной.

Всей деятельностью ИП занимаюсь я сама, у меня не числится на работе ни помощника, ни бухгалтера, ни юриста.

... В начале <...> года ко мне обратилась за помощью Горскина., которая из-за постоянного ухудшения самочувствия не могла больше заниматься деятельностью по закупкам. Я, поняв ее сложную ситуацию, согласилась помогать в ведении закупочной деятельности и участии в торгах. ...Данная просьба о помощи носила исключительно человеческий характер и умысла для какого-либо сговора и построения каких-то схем у нас не было...» (письменные пояснения б/н от <...>).

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

В 2014 году для нужд Министерства здравоохранения Оренбургской области, ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница», ГБУЗ «Северная районная больница», ГБУЗ «Тоцкая районная больница» Министерством экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области размещены закупки по поставке наборов реагентов и расходных материалов (см. Таблицу № 1).

Таблица № 1

№	Предмет	Дата	%
п/п Заказчик	аукциона	НМЦК	понижения Победитель
№ изв. аукциона	Участники		

				публикации		
1	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214001505	на поставку наборов реагентов для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-04-09 18:44:00	ИП Горскина <...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Горскина . (/-/-/)
2	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214003653	на поставку тест-систем диагностических для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-05-14 20:10:00	<...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина
3	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214005240	на поставку наборов реагентов для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-06-11 13:53:00	<...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина
4	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214005318	на поставку расходных материалов для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-06-16 18:43:00	<...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина
5	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214005886	на поставку наборов реагентов для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-06-24 16:49:00	<...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина
6	ГБУЗ «Северная районная больница»	0153200000214011484	На поставку химических реактивов для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-09-05 08:15:00	<...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина
7	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214011615	на поставку питательных сред для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-09-08 08:40:00	<...> ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина
8	ГБУЗ «Оренбургская областная клиническая инфекционная больница»	0153200000214012705	на поставку питательных сред для клинико-диагностической лаборатории	<...>	2014-09-26 13:16:00	<...> ИП Григорьева ИП Григорьева ИП Горскина
9	Министерство здравоохранения Оренбургской области	0153200000214015248	на поставку набора реагентов для выявления провирусной ДНК вируса иммунодефицита человека (ВИЧ-1)	<...>	2014-11-11 08:14:00	<...> ИП Горскина ИП Григорьева ИП Григорьева ИП Горскина
10	Министерство здравоохранения Оренбургской области	0153200000214015262	на поставку набора реагентов для количественного определения РНК вируса иммунодефицита	<...>	2014-11-11 08:19:00	<...> ИП Горскина ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина

11	Министерство здравоохранения Оренбургской области	0153200000214015267	человека (ВИЧ-1) на поставку набора реагентов для количественного определения РНК вируса иммунодефицита человека (ВИЧ-1)	<...>	2014-11-11 08:21:00	ИП Григорьева ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина	<...>	/-/
12	ГБУЗ «Северная районная больница»	0153200000214015530	на поставку расходные материалы для клинической диагностической лаборатории	<...>	2014-11-11 17:02:00	ИП Григорьева  <b>ООО "Компания Апекслаб"</b>	<...>	/-/
13	Министерство здравоохранения Оренбургской области	0153200000214016012	на поставку инкубатора интенсивной терапии	<...>	2014-11-14 12:23:00	ИП Горскина ИП Григорьева ИП Горскина	<...>	/-/
14	ГБУЗ «Тоцкая районная больница»	0153200000214017137	на поставку дисков для клинической диагностической лаборатории	<...>	28-11-2014 11:21:00	ИП Григорьева	<...>	/-/

По результатам итогов проведения указанных открытых аукционов в электронной форме установлено, что участники-хозяйствующие субъекты: ИП Горскина и ИП Григорьева, при проведении торгов не «борются», не конкурируют между собой за предмет электронных аукционов. При участии данных участников в аукционах начальная максимальная цена (далее-НМЦ) контрактов снижается на незначительный процент (<...>%) тем самым создается лишь видимость конкурентной борьбы.

При этом, в случае присутствия и участия в электронных аукционах третьего «постороннего» лица, между участниками «ведутся настоящие торги» и понижение НМЦ контракта составляет до <...>% (см. Таблицу № 1).

Кроме того, в результате анализа свойств файлов электронных документов, полученных электронной торговой площадкой от ИП Горскиной и ИП Григорьевой установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок (см. Таблица № 2).

Таблица № 2

Участника размещения заказа, защищенный № заявки	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись (кем сохранен)
<b>№ 0153200000214017137</b>			
ИП Горскина <...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева <...>	<...>	<...>	<...>

**№ 0153200000214015530**

ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>			
ООО Компания Алекслаб	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>

**№ 0153200000214011484**

ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>

**№ 0153200000214001505**

ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>

**№ 0153200000214003653**

ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>

**№ 0153200000214005240**

ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>			
	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>			
	<...>	<...>	<...>

**№ 0153200000214005318**

ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>			
	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>			
	<...>	<...>	<...>

<b>№ 0153200000214005886</b>			
ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>
	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>	<...>	<...>	<...>
	<...>	<...>	<...>
<b>№ 0153200000214011615</b>			
ИП Горскина	<...>	<...>	<...>
<...>			
	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева	<...>	<...>	<...>
<...>			
	<...>	<...>	<...>
<b>№ 0153200000214012705</b>			
ИП Горскина			
<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева			
<...>	<...>	<...>	<...>
<b>№ 0153200000214016012</b>			
ИП Горскина			
<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева			
<...>	<...>	<...>	<...>
<b>№ 0153200000214015267</b>			
ИП Горскина			
<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева			
	<...>	<...>	<...>

<b>№ 015320000214015262</b>			
ИП Горскина <...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева <...>	<...>	<...>	<...>
<b>№ 015320000214015248</b>			
ИП Горскина <...>	<...>	<...>	<...>
ИП Григорьева <...>	<...>	<...>	<...>

Совпадение одних и тех же учетных записей доказывает факт использования и обмена электронными файлами заявок ИП Горскиной и ИП Григорьевой между собой и осуществления координации по подготовке заявок на аукцион.

Вышеизложенное также подтверждает использование конкурентами – ИП Горскиной и ИП Григорьевой единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, нацеленное на достижение единой цели для всех.

В дополнение, антимонопольным органом установлено, что при подаче заявок и ценовых предложений по рассматриваемым аукционам ИП Горскина и ИП Григорьева используют одинаковые динамические IP адреса провайдеров ООО «Скартел» (IP <...> и др.) и ЗАО «Эр-Телеком-Холдинг» (IP <...> и др.).

Так, например, установлено, что при подаче ценовых предложений по аукциону (извещение № 015320000214003653) на поставку тест-систем диагностических для клиничко-диагностической лаборатории участниками ИП Горскиной (<...>) и ИП Григорьевой (<...>) использовался IP адрес <...>.

Провайдером ЗАО «ЭР-Телеком Холдинг» отмечено, что IP адрес <...> принадлежит к сетям ЗАО «ЭР-Телеком Холдинг» и данный IP адрес является динамическим, т.е. назначается автоматически при подключении к сети и используется в течение ограниченного промежутка времени.

Выход в сеть Интернет под IP адресом <...> в указанный день и время был осуществлен в рамках заключенного договора на предоставление услуг связи с Григорьевой № <...> (письменные пояснения от <...>).

Правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением государственных заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в ст. 3 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 (ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции).

Правовое регулирование отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд осуществляется Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 21.07.2014) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ).

Целями регулирования данного Федерального закона является в том числе, обеспечение эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Согласно ст. 24 Закона о контрактной системе определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме, либо без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

В соответствии с п. 4 ст. 24 Закона о контрактной системе под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (ч. 1 ст. 59 Закона № 44-ФЗ).

Суть технологии электронных аукционов заключается в конкурентной борьбе между участниками за право подписания контракта на выполнение госзаказа. Каждый из них должен предложить свою цену, которая обязательно будет ниже максимальной стоимости, установленной заказчиком.

Поведение участника торгов должно быть разумным, обусловленным исключительно объективными внешними обстоятельствами и направленным исключительно на достижение прозрачного экономического результата.

Поскольку основные характеристики аукциона (начальная цена, предмет, объем и условия поставки) заранее (т.е. до момента подачи заявок) известны неопределенному кругу лиц, в том числе и участникам аукциона, то факт подачи заявки на аукцион свидетельствует о приемлемости и целесообразности (экономической, технологической и прочей) условий аукциона (заказчика).

Податель заявки на участие в аукционе признает условия (согласился с условием) размещения заказа, предполагающего добросовестное снижение начальной (максимальной) цены лота, за счет подачи ими (участниками аукциона) обоснованных (подтвержденным соответствующим намерением) ценовых предложений. Факт подачи заявки свидетельствует о том, что организация оценила свои возможности и сделала осознанный выбор на участие в аукционе с целью победы в нем.

Законодателем предусмотрено право участника аукциона изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок (ст. 43 Закона о контрактной системе). Участник электронного аукциона, подавший заявку на участие в таком аукционе, вправе отозвать данную заявку не позднее даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе, направив об этом уведомление оператору электронной площадки (ч. 14 ст. 66 Закона № 44-ФЗ).

В соответствии с п. 18 ч. 1 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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.

Учитывая характерную особенность антиконкурентных соглашений - скрытый, неявный характер, доказывание в этой части производится через совокупность признаков, указывающих на наличие таких соглашений (договоренностей), для чего, в частности, анализируется поведение хозяйствующих субъектов относительно ценовой политики в отношении других хозяйствующих субъектов в рассматриваемый период, а также по сравнению с собственным поведением в период, предшествующий рассматриваемому и последующие периоды.

В ходе заседания Комиссии установлено, материалами дела и пояснениями Ответчиков подтверждается, что ИП Горскина <...> и ИП Григорьева <...> совершали юридически значимые действия, такие как подача заявок, подача ценового предложения, используя общую инфраструктуру, единый IP адрес при нахождении Ответчиков по различным фактическим адресам.

Непосредственное поведение ИП Горскиной<...> и ИП Григорьевой<...> при участии в рассматриваемых аукционах свидетельствует об отсутствии в их действиях признаков соперничества, что не характерно для данной процедуры заказа. В результате действий участников конкурентов ИП Горскиной и ИП Григорьевой<...> позволило ИП Горскиной <...>стать победителем по государственным закупкам с незначительным понижением НМЦ контрактов, т. е. получить максимально экономическую выгоду.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о том, что ИП Горскиной <...>и Григорьевой <...>нарушены требования п. 2 ч. 1 ст.11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен контрактов по аукционам проводимым в электронной форме на поставку реагентов и расходных материалов для нужд медицинских и лабораторных учреждений.

На основании документов и информации, имеющихся в материалах дела, Комиссия пришла к выводу, что в результате реализации картельного соглашения ИП Горскина<...> смогла заключить контракты на поставку реагентов и расходных материалов для нужд медицинских и лабораторных учреждений при минимальном снижении начальной цены контрактов, что привело к недостаточной экономии денежных средств и причинило ущерб бюджету Заказчиков. Размер ущерба Заказчиков и доход ИП Горскиной <...>Комиссией не устанавливался.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч.1 ст. 49, ст. 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Оренбургского УФАС России по делу № 05-10-02/2015 о нарушении антимонопольного законодательства,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ИП Горскину<...> и ИП Григорьеву<...> нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. ИП Горскиной <...>и ИП Григорьевой <...>выдать предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, указанного в пункте 1 резолютивной части настоящего решения.
3. Передать материалы дела № 05-10-02/2015 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

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