

Ответчики:

1. ГБУ РХ «Ресфармация»

«...»

2. ООО «СибЛек»

«...»

Лицо, располагающее сведениями:

Прокуратура Республики Хакасия

«...»

РЕШЕНИЕ

по делу № 128-А-14

г. Абакан

Резолютивная часть решения объявлена 31.05.2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 31.05.2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: «...» – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

Члены комиссии: «...» – главный специалист – эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

«...» - ведущий специалист - эксперт отдела товарных, финансовых рынков и естественных монополий – отсутствует;

«...» – специалист – эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы,

Кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции.

в присутствии «...», представителя ГБУ РХ «Ресфармация», на основании доверенности от 18.05.2016 года,

в отсутствии иных лиц, участвующих в рассмотрении дела, уведомленных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

рассмотрев материалы дела № 128-А-14, возбужденного по признакам нарушения ГУП РХ «Ресфармация» (ул. Кирова, 97, офис. 89Н, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017) (ГБУ РХ «Ресфармация») и ООО «СибЛек» (ул. Ленина, 72, г. Железногорск, Красноярский край, 662972) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашения, которое приводит (может привести) к повышению, снижению, поддержанию цен на торгах,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по результатам участия совместно с Прокуратурой Республике Хакасия в проверке соблюдения требований федерального законодательства, в части выявления соглашения между хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию

цен на торгах, установило следующее.

В ходе анализа результатов проведения открытых аукционов в электронной форме в 2011 – 2014 годах антимонопольный орган установил, что ответчики в 2012 – 2014 годах принимали участие в открытых аукционах на право заключения контрактов на поставку лекарственных средств. При этом установлено, что

- ряд компаний, допущенных к аукциону, присутствовали на торгах, но не делали ценовых предложений;

- компании, участвовавшие в торгах, поочередно отказывались от конкурентной борьбы, не делая предложений;

- пассивное поведение участников аукциона по одному аукциону, было вызвано пассивным поведением участников торгов по другому аукциону;

- в результате государственные контракты заключались либо по максимальной цене с единственным участником, либо побеждал участник торгов, сделавший единственное ценовое предложение (с понижением 0,5 %).

Все это привело к поддержанию цен на торгах вследствие ограничения конкуренции.

Проанализировав результаты торгов, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришло к выводу о наличии в действиях ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, такое поведение участников следующих аукционов явилось следствием заключения и реализации соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на торгах №№ 0380200000113000182, 0380200000113000370, 0380200000113000569, 0380200000113000591, 0380200000113000594, 0380200000113001023, 0380200000113001040, 0380200000113001128, 0380200000113001151, 0380200000113001180, 0380200000113001467, 0380200000113002074, 0380200000113002075, 0380200000113002076, 0380200000113002162, 0380200000113002164, 0380200000113002165, 0380200000113002189, 0380200000113002196, 0380200000113002246, 0380200000113002302, 0380200000113002415, 0380200000113002420, 0380200000113002430, 0380200000113002431, 0380200000113002435, 0380200000113002438, 0380200000113002475, 0380200000113002504, 0380200000113002565.

Усмотрев признаки нарушения антимонопольного законодательства, Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия от 14.08.2014 года № 434 возбуждено дело № 86-А-14 в отношении ГУП РХ «Ресфармация», ЗАО «Р-Фарм», ООО «Фарм-Сиб», ООО «Фарм-Трэйд», ЗАО «Компания «Интермедсервис», ЗАО Фирма ЦВ «ПРОТЕК», ООО «ФармаВита», ООО «Панацея», ООО «Компания «ФармаВита», ООО ПКФ «Фортуна плюс ИНК», ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС», РАБ, ООО «СибЛек», ЗАО «Компания «Фармстор», ЗАО «ФАРМСТОП Групп», ООО «Компания Фармстор», ООО «ЦЕНТРОФАРМА», ООО «Шаран Фарма», ООО «КОСМОФАРМ», ОАО «Фармстандарт», ООО «СаНаЛек», ЗАО «БИОКАД», ООО «Джодас Экспоим», ООО «Фарма Лайф», ООО «Марвин Фарм», ООО «Шаклин», ООО «МФК «БИОРИТМ».

Определением о назначении дела № 86-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 14.08.2014 года данное дело назначено на 18.09.2014 года.

Определением об отложении рассмотрения дела № 86-А-14 рассмотрение дела отложено на 30.10.2014 года.

Определением о продлении срока, об отложении рассмотрения дела № 86-А-14 и о выделении дел в отдельное производство от 30.10.2014 года антимонопольный орган по собственной инициативе в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела выделил в отдельное производство дело в отношении **ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек»** по признакам нарушения ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции с присвоением делу **№ 128-А-14**.

Определением о назначении дела № 128-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению назначено дело к рассмотрению на 02.02.2015 года.

Определением об отложении рассмотрения дела № 128-А-14 от 02.02.2015 года рассмотрение дела отложено на 27.02.2015 года.

Определением об отложении рассмотрения дела № 128-А-14 от 27.02.2015 года рассмотрение дела отложено на 13.04.2015 года.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением о приостановлении рассмотрения дела № 128-А-14 от 13.04.2015 года рассмотрение дела приостановлено на срок рассмотрения органами следствия другого дела.

Комиссия антимонопольного органа, проанализировав материалы дела № 128-А-14, пришла к выводу о необходимости возобновить рассмотрение дела № 128-А-14.

Определением о возобновлении рассмотрения дела № 128-А-14 от 15.04.2016 года рассмотрение дела возобновлено, рассмотрение дела назначено на 31.05.2016 года.

В своих пояснениях ГУП РХ «Ресфармация» факт наличия сговора на торгах с ООО «СибЛек» отрицало. Ответчиком также представлены копии документов, свидетельствующие о реорганизации ГУП РХ «Ресфармация» в форме преобразования в ГБУ РХ «Ресфармация».

ООО «СибЛек» в своих пояснениях указало, что по аукциону № 0380200000113000370 общество подало заявку 03.03.2013 года, однако она была не принята электронной торговой площадкой РТС-тендер ввиду отсутствия на счете ответчика денежных средств, достаточных для обеспечения заявки на участие в аукционе. Аукцион не состоялся в связи с тем, что ни один из участников не был допущен к нему по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе.

В аукционе № 0380200000113000594 ООО «СибЛек» принимало участие в торгах, победил участник под № 3 (ООО «Фарм-Сиб») с ценой 96 183,33 рубля, что на 21,5 % меньше начальной (максимальной) цены контракта. ООО «СибЛек» поставка с меньшей ценой была не выгодна, так как оно не имело выгодного предложения от поставщика, в связи с чем, от подачи дальнейших ценовых предложений отказалось. Таким образом, цена была установлена в результате конкурентной борьбы участников аукциона.

В аукционах № 0380200000113001128, № 0380200000113000569, № 0380200000113001023, № 0380200000113001151, № 0380200000113002189, № 0380200000113002438, № 0380200000113000182, № 0380200000113002164, № 0380200000113002415, № 0380200000113002431, № 0380200000113002475, № 0380200000113002565 ООО «СибЛек» не имело возможности делать шаги по снижению начальной (максимальной) цены контракта ниже чем 0,5 % от максимальной цены контракта, так как оно не имело выгодного ценового предложения от поставщика.

В ходе проведения аукционов № 0380200000113001467, № 0380200000113002076, № 0380200000113002165, № 0380200000113002420, 0380200000113002435, № 0380200000113002074, № 0380200000113002162, № 0380200000113002246, № 0380200000113002430, № 0380200000113001040, № 0380200000113001180, № 0380200000113002075, № 0380200000113000591 ООО «СибЛек» принимало участие в торгах, но победителем не стало.

К участию в аукционе № 0380200000113002196 заявка ООО «СибЛек» не была допущена, так как заказчик счел, что технические характеристики предложенного обществом к поставке товара не соответствуют техническому заданию.

ООО «СибЛек» не имело торговых и иных отношений с ГУП РХ «Ресфармация», не поставляло товар в данную организацию и не приобретало товар у данной организации.

Также ответчик поясняет, что ООО «СибЛек» является розничной фармацевтической организацией. Данным организациям законодательство запрещает реализацию лекарственных средств в другие розничные и оптовые фармацевтические организации. Таким образом, поставки товара в ГУП РХ «Ресфармация» были бы невозможны.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле и установила следующее.

В ходе анализа результатов проведения открытых аукционов в электронной форме за период с 2011 года по 1 квартал 2014 год антимонопольный орган установил, что ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» принимали участие в открытых аукционах на право заключения контрактов на поставку лекарственных средств. При этом установлено, что:

- компании, допущенные к аукциону (ГУП РХ «Ресфармация», ООО «СибЛек»), не делали ценовых предложений в ходе проведения торгов;

- компании, участвовавшие в торгах, поочередно отказывались от конкурентной борьбы, не делая предложений;

- в результате победил участник торгов, сделавший единственное ценовое предложение (с понижением 0,5 %) – ГУП РХ «Ресфармация».

Результат торгов приведен в таблице ниже.

номер аукциона, начальная (максимальная) цена контракта	участники	дата торгов, участники торгов	победитель	% снижения цены	Пояснения ООО «СибЛек»
0380200000113000182 118 901,25 руб.	ООО «Фарм-Сиб» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «СибЛек»	18.02.2013 года ООО «Фарм-Сиб» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	19 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113000370 73 646,79 руб.	ООО «Фарм-Сиб» ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	11.03.2013 года нет (всем отказано)	нет	не состоялись	Заявка отклонена
0380200000113000569 199 318,80 руб.	МП «Аптека 56» ООО «АГАВА» ООО «СибЛек» ООО «Фарм-Сиб» ГУП РХ «Ресфармация»	05.04.2013 года ООО «АГАВА» ООО «СибЛек» ООО «Фарм-Сиб» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	12 %	торги
0380200000113000591	МП «Аптека 56» РАБ ГУП РХ «Ресфармация» ООО «АПТЕКА_ХОЛДИНГ»	05.04.2013 года МП «Аптека 56» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	23 %	торги

122 526,42 руб.	1» ООО «СибЛек» ООО «ИнтерЛек» ООО «Фарм-Сиб»	ООО «СибЛек» ООО «ИнтерЛек» ООО «Фарм-Сиб»			
0380200000113000594 122 526,42 руб.	ООО «СибЛек» ООО «Фарм-Сиб» ГУП РХ «Ресфармация»	05.04.2013 года ООО «СибЛек» ООО «Фарм-Сиб»	ООО «Фарм-Сиб»	21,5 %	торги
0380200000113001023 1 464 592,80 руб.	ООО «Фаворит» ООО «АПТЕКА-ХОЛДИНГ 1» ООО «Фарм-Трэйд» ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС» ЗАО «Ланцет» РАБ ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	23.05.2013 года ООО «Фарм-Трэйд» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	9,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113001040 114 910,05 руб.	ООО «СибЛек» ООО «Фарм-Сиб» ООО «Компания «ФармаВита» ГУП РХ «Ресфармация»	24.05.2013 года ООО «СибЛек» ООО «Фарм-Сиб» ООО «Компания «ФармаВита» ГУП РХ «Ресфармация»	ООО «Фарм-Сиб»	3,5 %	торги
0380200000113001128 противоопухолевые препараты 245 367,15	ЗАО «Ланцет» ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	07.06.2013 ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	0,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113001151 противоопухолевые препараты	ООО «СибЛек» ГУП РХ	10.06.2013 года	ГУП РХ «Ресфармация»	0,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению

43 341,30	«Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»			цены ниже чем 0,5 %
0380200000113001180 противоопухолевые препараты 156 271,44	ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	07.06.2013 года ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	0,5 %	торги
0380200000113001467 546 590,04 руб.	ГУП РХ «Ресфармация» ООО «СибЛек» ООО «ЦЕНТРОФАРМА»	28.06.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «СибЛек» ООО «ЦЕНТРОФАРМА»	ГУП РХ «Ресфармация»	7,5 %	торги
0380200000113002074 60 834,60 руб.	ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	02.09.2013 года ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	14,5 %	торги
0380200000113002075 60 556,20 руб.	ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «АГАВА»	02.09.2013 года ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «АГАВА»	ООО «ЦЕНТРОФАРМА»	13 %	торги
0380200000113002076 22 580,00 руб.	ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «АГАВА»	02.09.2013 года ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «АГАВА»	ООО «АГАВА»	17 %	торги
0380200000113002162	ГУП РХ «Ресфармация» ООО «БиоФарм- Сибирь»	13.09.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «БиоФарм- Сибирь»	ГУП РХ «Ресфармация»	32 %	торги

112 863,45 руб.	ООО «Фарм-Сиб» ООО «СибЛек»	ООО «Фарм-Сиб» ООО «СибЛек»			
0380200000113002164 81 000,00 руб.	ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб» ООО «СибЛек»	13.09.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб»	ГУП РХ «Ресфармация»	11 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002165 173 128,68 руб.	ООО «Концерн ТВК» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «БиоФарм-Сибирь» ООО «Фарм-Сиб» ООО «СибЛек»	13.09.2013 года ООО «Концерн ТВК» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб» ООО «СибЛек»	ГУП РХ «Ресфармация»	88,5 %	торги
0380200000113002189 948 780,80 руб.	ООО «Сибмединфо» ООО «СибЛек» ООО «БиоФарм-Сибирь» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарма Лайф»	16.09.2013 года ООО «Сибмединфо» ООО «БиоФарм-Сибирь» ГУП РХ «Ресфармация»	ООО «Сибмединфо»	59 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002196 112 641,75 руб.	ООО «СибЛек» (заявка отклонена как не соответствующая) ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб» ООО «АПТЕКА-ХОЛДИНГ 1» ООО «Фарма Лайф» ООО «БиоФарм-Сибирь»	16.09.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб» ООО «АПТЕКА-ХОЛДИНГ 1» ООО «БиоФарм-Сибирь»	ГУП РХ «Ресфармация»	64,5 %	Заявка отклонена
0380200000113002246	ООО «СибЛек»	20.09.2013 года	ГУП РХ		

269 824,20 руб.	ГУП РХ «Ресфармация»	ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	«Ресфармация»	34,5 %	торги
0380200000113002302 1 453 113,80	ООО «СибЛек» ООО «Бизнес-классик» ЗАО «Р-Фарм» ГУП РХ «Ресфармация»	23.09.2013 года ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	ООО «СибЛек»	17 %	торги
0380200000113002415 102 664,80 руб.	ООО «АГАВА» ООО «СибЛек» ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб» ООО «БиоФарм-Сибирь»	07.10.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб»	ГУП РХ «Ресфармация»	8,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002420 135 537,10	ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	07.10.2013 года ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация»	ГУП РХ «Ресфармация»	22,5 %	торги
0380200000113002430 213 810,00 руб.	ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «БиоФарм-Сибирь» ООО «Фарм-Сиб» ООО «Рифарм М»	07.10.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «Фарм-Сиб»	ГУП РХ «Ресфармация»	68 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002431 171 195,00 руб.	ООО «СибЛек» ГУП РХ «Ресфармация» ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «Биофарм-Сибирь» ООО «Фарм-Сиб»	07.10.2013 года ГУП РХ «Ресфармация» ООО «ЦЕНТРОФАРМА» ООО «Фарм-Сиб»	ООО «ЦЕНТРОФАРМА»	9,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
		07.10.2013 года			

0380200000113002435	<p>ООО «СибЛек»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p> <p>122 450,00 руб.</p>	<p>ООО «СибЛек»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p> <p>ООО</p>	<p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p>	7,5 %	торги
0380200000113002438	<p>ООО «СибЛек»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p> <p>131 926,70 руб.</p>	<p>«ЦЕНТРОФАРМА»</p> <p>07.10.2013 года</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p> <p>ООО «Фарм-Сиб»</p> <p>ООО «Биофарм-Сибирь»</p>	<p>ООО «Фарм-Сиб»</p>	10,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002475	<p>ООО «Сибмединфо»</p> <p>ООО «СибЛек»</p> <p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p> <p>ООО «АГАВА»</p> <p>ООО «Фарм-Сиб»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p> <p>109 842,00 руб.</p>	<p>11.10.2013 года</p> <p>ООО «Сибмединфо»</p> <p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p> <p>ООО «Фарм-Сиб»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p>	<p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p>	11,5 %	Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002504	<p>ООО «СибЛек»</p> <p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p> <p>ООО «АГАВА»</p> <p>РАБ</p> <p>ООО «Фарм-Сиб»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p> <p>87 393,00 руб.</p>	<p>17.10.2013 года</p> <p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p> <p>ООО «АГАВА»</p> <p>РАБ</p> <p>ООО «Фарм-Сиб»</p> <p>ГУП РХ «Ресфармация»</p>	<p>РАБ</p>		Не имело возможности делать шаги по снижению цены ниже чем 0,5 %
0380200000113002565	<p>ООО «СибЛек»</p> <p>МП «Аптека № 58»</p> <p>ООО «Восток-Интертрейд»</p> <p>ООО «ЦЕНТРОФАРМА»</p> <p>ООО «Фарм-Сиб»</p> <p>0380200000113002565</p>	<p>21.10.2013 года</p> <p>МП «Аптека № 58»</p> <p>ООО</p>	<p>ООО «МЛК»</p>	15 %	Не имело возможности делать шаги по снижению

125 388,50 руб.	ООО «Фармкомплекс» ООО «МЛК» ГУП РХ «Ресфармация»	«ЦЕНТРОФАРМА» ООО «МЛК» ГУП РХ «Ресфармация»		цены ниже чем 0,5 %
-----------------	---	---	--	------------------------

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле № 128-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства, исследовав материалы дела, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к следующим выводам.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции: 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.

В соответствии с пунктом 18 статьи 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 частью 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:

- 1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- 2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;
- 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) сокращению или прекращению производства товаров;
- 5) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

С учетом однородности товаров (работ, услуг), выставленных на аукцион, хозяйствующие субъекты, принявшие участие в аукционе являются конкурентами, осуществляют (планируют осуществлять) деятельность на одном товарном рынке.

Антиконкурентное соглашение - форма монополистического объединения хозяйствующих субъектов, результатом которого является их противоестественное взаимовыгодное сотрудничество вместо ожидаемого потребителями соперничества между ними.

В свою очередь возможной причиной заключения соглашения, может выражаться в боязни хозяйствующего субъекта проиграть в честной конкурентной борьбе и желание получения сверхприбыли.

Согласно пункта 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Данный пункт Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации применим и к доказыванию соглашений, поскольку разъясняет возможность доказывания как согласованных действий, так и соглашений через их результат в отсутствие документального подтверждения договоренности об их совершении.

При нарушении хозяйствующим субъектом [пункта 2 части 1 статьи 11](#) Закона о конкуренции возможность наступления последствий в виде влияния на конкуренцию презюмируется, следовательно, не доказывается (Постановление Двенадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 05.12.2013 года по делу № А12-6733/2013).

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 21.12.2010 года № 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. 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 последствиям, 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.

В ходе анализа результатов проведения открытых аукционов в электронной форме за период с 2011 года по 1 квартал 2014 год антимонопольный орган установил, что ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» принимали участие в открытых аукционах на право заключения контрактов на поставку лекарственных средств. При этом установлено, что:

- компании, допущенные к аукциону (ГУП РХ «Ресфармация», ООО «СибЛек»), не делали ценовых предложений в ходе проведения торгов;
- компании, участвовавшие в торгах, поочередно отказывались от конкурентной борьбы, не делая предложений;
- в результате побеждал участник торгов, сделавший единственное ценовое предложение (с понижением 0,5 %) – ГУП РХ «Ресфармация».

Вместе с тем само по себе такое и только поведение участников торгов, при отсутствии иных доказательств, не является безусловным доказательством наличия ограничивающего конкуренцию соглашения, результатом которого могло явиться поддержание цен на торгах.

Доказательств, свидетельствующих о признаках достигнутого соглашения между ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» в ходе проведенных торгов №№ 0380200000113001128, 0380200000113001151, 0380200000113001180, 0380200000113001467, 0380200000113002074, 0380200000113002075, 0380200000113002076, 0380200000113002162, 0380200000113002164, 0380200000113002165, 0380200000113002189, 0380200000113002196, 0380200000113002246, 0380200000113002302, 0380200000113002415, 0380200000113002420, 0380200000113002430, 0380200000113002431, 0380200000113002435, 0380200000113002438, 0380200000113002475, 0380200000113002504, 0380200000113002565 не имеется, антимонопольным органом также не выявлены.

Таким образом, нет доказательств полагать, что между ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» заключено соглашение, направленное на поддержание цен на данных торгах, что они

реализовывали стратегию поведения, целью которой являлась не конкуренция между ними, а достижение ими взаимовыгодного результата. Поведение хозяйствующих субъектов не свидетельствует о достижении соглашения.

Само по себе неучастие хозяйствующего субъекта ГУП РХ «Ресфармация» в аукционах не указывает на единообразие и синхронность поведения, не свидетельствует о противоправном поведении хозяйствующих субъектов ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек», о наличии заключенного между ними соглашения, и не свидетельствуют о безусловном повышении, снижении или поддержании цен на торгах.

То обстоятельство, что хозяйствующий субъект ООО «СибЛек», который понес по участию в аукционе затраты, однако от внесения ценового предложения отказался, о так называемом нетипичном поведении свидетельствовать не может; в том случае, если участник аукциона посчитал дальнейшее снижение начальной (максимальной) цены контракта нецелесообразным, это обстоятельство о единообразии в его действиях, наличии определенной согласованности, заключении антиконкурентного соглашения, не свидетельствует.

Участники торгов не могли знать о количестве поступивших заявок по каждому аукциону, поскольку аукцион проходил открыто и каких-либо ограничений для участия в них иным лицам не имелось и соответственно спрогнозировать количество участников по конкурентному аукциону невозможно, поскольку законодательством Российской Федерации на оператора электронной площадки возлагается обязанность обеспечить конфиденциальность данных об участниках размещения заказа, подавших заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Исходя из представленного анализа поведения ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» в ходе торгов №№ 0380200000113001128, 0380200000113001151, 0380200000113001180, 0380200000113001467, 0380200000113002074, 0380200000113002075, 0380200000113002076, 0380200000113002162, 0380200000113002164, 0380200000113002165, 0380200000113002189, 0380200000113002196, 0380200000113002246, 0380200000113002302, 0380200000113002415, 0380200000113002420, 0380200000113002430, 0380200000113002431, 0380200000113002435, 0380200000113002438, 0380200000113002475, 0380200000113002504, 0380200000113002565 и вышеизложенных доводов, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия не усматривает в действиях ответчиков ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» нарушений положений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного комиссия прекращает рассмотрение дела № 128-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства по причине отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

В соответствии с положениями статьи 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства – со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Датами совершения нарушений антимонопольного законодательства по аукционам №№ 0380200000113000182, 0380200000113000370, 0380200000113000569, 0380200000113000591, 0380200000113000594, 0380200000113001023, 0380200000113001040 являются даты заключения соглашений, которые привели (могли привести) к повышению, снижению, поддержанию цен на торгах. Проведение спорных торгов состоялось в период 2013 года: 18.02.2013 года, 11.03.2013 года, 05.04.2013 года, 05.04.2013 года, 23.05.2013 года, 24.05.2013 года.

Таким образом, срок давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства по торгам №№ 0380200000113000182, 0380200000113000370, 0380200000113000569, 0380200000113000591, 0380200000113000594, 0380200000113001023, 0380200000113001040, в которых было достигнуто антиконкурентное соглашение, закончился, в

2016 году (период с 18.02.2016 года по 24.05.2016 года).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного комиссия прекращает рассмотрение дела № 128-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства по причине истечения срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 41.1, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 128-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек», выразившихся в заключении соглашения, которое приводит (может привести) к повышению, снижению, поддержанию цен на торгах №№ 0380200000113001128, 0380200000113001151, 0380200000113001180, 0380200000113001467, 0380200000113002074, 0380200000113002075, 0380200000113002076, 0380200000113002162, 0380200000113002164, 0380200000113002165, 0380200000113002189, 0380200000113002196, 0380200000113002246, 0380200000113002302, 0380200000113002415, 0380200000113002420, 0380200000113002430, 0380200000113002431, 0380200000113002435, 0380200000113002438, 0380200000113002475, 0380200000113002504, 0380200000113002565.

2. Прекратить рассмотрение дела № 128-А-14 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с истечением срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в части заключения ГУП РХ «Ресфармация» и ООО «СибЛек» соглашения, которое приводит (может привести) к повышению, снижению, поддержанию цен на торгах №№ 0380200000113000182, 0380200000113000370, 0380200000113000569, 0380200000113000591, 0380200000113000594, 0380200000113001023, 0380200000113001040.

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.