

Решение изготовлено в полном объеме 16.10.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....> – <.....>;

Члены комиссии:

<.....> — <.....>;

<.....> — <.....>;

в отсутствие представителей ответчиков, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела;

рассмотрев дело № 086/01/11-115/2020 по признакам нарушения ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987), ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» (625048, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Елизарова, д. 12, кв. 128, ИНН 7203308643), ООО «Фармкапитал» (620048, г. Тюмень, ул. Механическая, д. 27, а/я 2040, ИНН 6671079585) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее — Управление), в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства, были обнаружены признаки антиконкурентных соглашений в действиях следующих участников открытых аукционов в электронной форме: ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987).

Согласно пункта 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

28.01.2020 издан приказ № 36 Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре о возбуждении дела № 086/01/11-115/2020 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ

АЛБАНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987) пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 1.4.1, п.1.4.3 Приказа ФАС РФ от 01.08.2007 № 244 «Об утверждении Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган», Управлением от центрального аппарата ФАС России запрошены полномочия для рассмотрения дела № 086/01/11-115/2020 по существу на территории Российской Федерации в связи с наличием аукционов, проведенных в других регионах, в которых принимали участие вышеуказанные участники.

18.02.2020 в Управление поступило письмо ФАС России исх. АЦ/11947/20 о наделении полномочиями для рассмотрения дела в отношении ООО «АЛЕВФАРМ» и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛБАНС» на территории всей Российской Федерации.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела Управлением установлено, что приказом от 10.04.2020 № 19 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу было возбуждено дело № 089/01/11-200/2020 по признакам нарушения ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425), ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛБАНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987), ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» (625048, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Елизарова, д. 12, кв. 128, ИНН 7203308643) и ООО «Фармкапитал» (620048, г. Тюмень, ул. Механическая, д. 27, а/я 2040, ИНН 6671079585) пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с определением о назначении дела Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу № 089/01/11-200/2020 установлено следующее:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступило заявление, перенаправленное Прокуратурой Ямало-Ненецкому автономному округу (вх. 8305 от 24.12.2019), на действие (бездействие) ООО «АЛЕВФАРМ» при участии в электронном аукционе № 0190200000318008904 на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения.

Заявитель в своем обращении просит провести проверку на наличие сговора в электронном аукционе при участии ООО «АЛЕВФАРМ».

В рамках проводимого расследования Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу были направлены следующие запросы:

- на электронные торговые площадки (далее — ЭТП): запрос в АО «Сбербанк-АСТ»;
- провайдером: запрос в ПАО «Ростелеком», запрос в филиал в г. Тюмень АО «ЭР-Телеком Холдинг»;
- в налоговые органы: запрос в ИФНС № 1 по г. Тюмени, запрос в ИФНС по Свердловской области; запрос в ИФНС по Самарской области.

В ходе анализа представленных материалов антимонопольным органом установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛБАНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987), ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» (625048, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Елизарова, д. 12, кв. 128, ИНН 7203308643), ООО «Фармкапитал» (620048, г. Тюмень, ул. Механическая, д. 27, а/я 2040, ИНН 6671079585).

Актом приема-передачи от 30.08.2020 дело в отношении ООО «АЛЕВФАРМ» и ООО

«ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС», ООО «Фармкапитал» передано в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре.

Согласно приказу от 31.08.2020 № 46, поступившему в Управление 10.09.2020, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу прекращена деятельность комиссии по делу № 089/01/11-200/2020 по признакам нарушения ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425), ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987), ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» (625048, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Елизарова, д. 12, кв. 128, ИНН 7203308643), ООО «Фармкапитал» (620048, г. Тюмень, ул. Механическая, д. 27, а/я 2040, ИНН 6671079585) пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением об объединении дел в одно производство от 10.09.2020 дело № 086/01/11-115/2020 в отношении ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», ООО «АЛЕВФАРМ» и дело № 089/01/11-200/2020 в отношении ООО «АЛЕВФАРМ», ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» и ООО «Фармкапитал» объединены в одно производство.

10.09.2020 определением о назначении дела № 086/01/11-115/2020 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела назначено на 21.09.2020.

21.09.2020 Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела на 09.10.2020 в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

09.10.2020 состоялось рассмотрение дела № 086/01/11-115/2020 по существу в отсутствие представителей ответчиков, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела.

В результате проведенного Управлением анализа данных в единой информационной системе, а также информации, представленной электронно-торговыми площадками (далее — ЭТП), и дела, переданного УФАС по Ямало-Ненецкому автономному округу, установлено следующее.

1.1. 27.08.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0387200009118003390 о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее - ОАЭФ) на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Дезоксирибонуклеиновая кислота плазмидная + (сверхскрученная кольцевая двуцепочечная) с начальной (максимальной) ценой (далее – НМЦ) контракта 2 772 000,00 руб.

В соответствии с итоговым протоколом поданы заявки на участие в аукционе:

Идентификационный № заявки	Сведения об участнике закупки, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе которого рассматривалась	Решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в аукционе требованиям, установленным документацией об аукционе
103770597	ООО «АЛЕВФАРМ»	Соответствует требованиям

103768975	ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС»	Соответствует требованиям
-----------	-------------------------------	---------------------------

На основании протокола проведения электронного аукциона № 0387200009118003390, были рассмотрены вторые части заявок следующих участников аукциона:

Идентификационный № заявки	Участник электронного аукциона	Сумма предложения
103770597	ОООО «АЛЕВФАРМ»	22 758 140,00
103768975	ОООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС»	22 758 140,00

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «АЛЕВФАРМ», первым предложившее цену контракта 2 758140,00 руб., что ниже НМЦ на 0,5 %.

Вместе с тем, Управлением установлено, что заявки и ценовые предложения участников поступили с одного IP-адреса.

По результатам рассмотрения заявок установлено совпадение свойств файлов в составе заявок. К примеру: в первой части заявок на участие имеются совпадения в документах «236dd024-62ef-4e8e-afea-412a0943cc6a-Заявка 8904.doc» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «a5d9506d-f50a-4e5c-a4c3-2b4b1bf2a2c8-Заявка 8904.doc» в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», а именно в названии «06 июля 2010 года в Государственное учреждение здравоохранения Свердловская», авторе файла «NahasUV» и дате создания файлов «03.03.2014 17:25».

Во второй части заявок имеются совпадения в следующих документах: «Декларирование страны.docx», в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «Декларирование страны.docx» в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» имеют совпадение в наименовании, авторе файла «<.....>», дате создания файлов «25.05.2016 10:22», общем времени редактирования файлов «00:13:00».

Размер файла – это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске. Основная единица измерения размера файла – байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт или их незначительное различие, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов

Установлено, что вышеуказанные файлы совпадают по количеству слов «144», страниц «1», знаков «826», строк «6», абзацев «1». Размер файла ООО «АЛЕВФАРМ» 15,5 Кб, ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» - 16,1 Кб.

Таким образом, совпадения таких данных файлов вышеуказанных участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок.

Так же при подготовке документов в заявках ООО «АЛЕВФАРМ» и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» указан один и тот же номер контактного телефона: +7(919)9275399.

Вышеуказанное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

1.2. 06.09.2018 на официальном сайте оператора электронной площадки «Сбербанк-АСТ» в сети «Интернет» (адрес сайта <https://www.sberbank-ast.ru.>) размещено извещение №

0190200000318008904 о проведении электронного аукциона по поставке лекарственного препарата для медицинского применения – Панитумумаб Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ямало-Ненецкого автономного округа «Новоуренгойская центральная городская больница» (ИНН: 8904012710) с начальной (максимальной) ценой контракта 1 628 940,00 руб.

Участниками электронного аукциона (№ извещения 0190200000318008904) являются:

ООО «ФАРМИС» (ИНН: 3664221644);

ООО «КОМПАНИЯ ФАРМСТОР» (ИНН: 7727173908);

ООО «ДИАЛ-ФАРМ» (ИНН: 7810223880);

ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (ИНН: 6658466987);

ООО «СТРОЙТОРГ» (ИНН: 2221233039);

ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425);

ООО «АВАНГАРД» (ИНН: 2222855297).

При подаче заявок при проведении электронного аукциона ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (ИНН: 6658466987) и ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) был использован один IP-адрес - 90.150.253.82.

По результатам рассмотрения заявок установлено совпадение свойств файлов в составе заявок. К примеру: в первой части заявок на участие имеется совпадение в документах «236dd024-62ef-4e8e-afea-412a0943cc6a-Заявка 8904.doc» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «a5d9506d-f50a-4e5c-a4c3-2b4b1bf2a2c8-Заявка 8904.doc» в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», а именно в названии «06 июля 2010 года в Государственное учреждение здравоохранения Свердловская», авторе файла «NahasUV» и дате создания файлов «03.03.2014 17:25».

Вышеуказанное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Победителем электронного аукциона «Поставка лекарственного препарата для медицинского применения – Панитумумаб» признано ООО «Фармстор» со снижением начальной (максимальной) цены договора на 26,5%.

Таким образом, при участии иных добросовестных участников наблюдается снижение НМЦК.

1.3. 26.09.2018 на официальном сайте оператора электронной площадки «Сбербанк-АСТ» в сети «Интернет» (адрес сайта <https://www.sberbank-ast.ru>) размещено извещение № 0167200003418005098 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения МНН Цетуксимаб для обеспечения отдельных категорий граждан, имеющих право на государственную социальную помощь. Департаментом здравоохранения Тюменской области (ИНН: 7202161807) с начальной (максимальной) ценой контракта 1 298 736,80.

Участие в электронном аукционе (извещение № 0167200003418005098) приняли два хозяйствующих субъекта - из числа участников антиконкурентного соглашения. Каждый из них подал единственное ценовое предложение, тем самым минимально снизив НМЦК (от 0,5 % до 3%).

При подаче заявок при проведении электронного аукциона ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (ИНН: 6658466987) и ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) был использован один IP-

адрес - 31.163.33.116.

По данным информационной базы ПАО «Ростелеком» IP-адрес 31.163.33.116 08.10.2018 г. был выделен ООО «АЛЕВФАРМ» по адресу: г. Тюмень, ул. Минская, 9Б, офис 216 (ИНН 6330076425).

По результатам рассмотрения заявок установлено совпадение свойств файлов в составе заявок. К примеру: в первой части заявок на участие имеется совпадение в документах «4643ee8a-9949-4789-b221-df23ef8a703e-Заявка.doc» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «cfc70a03-94a0-4e80-b8a9-ce86ccdedc8d-Заявка Эрбитукс.doc» в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», а именно в названии «06 июля 2010 года в Государственное учреждение здравоохранения Свердловская», авторе файла «NahasUV» и дате создания файлов «03.03.2014 17:25».

Вышеуказанное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Победителем № АЭ-4275/18 признано ООО «АЛЕВФАРМ» со снижением начальной (максимальной) цены договора на 0,5%.

1.4 26.10.2018 на официальном сайте оператора электронной площадки «Сбербанк-АСТ» в сети «Интернет» (адрес сайта <https://www.sberbank-ast.ru>) размещено извещение № 0167200003418005854 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения МНН Цетуксимаб для обеспечения отдельных категорий граждан, имеющих право на государственную социальную помощь. Департаментом здравоохранения Тюменской области (ИНН: 7202161807) с начальной (максимальной) ценой договора: 1 298 736,00.

При подаче заявок при проведении электронного аукциона (№ извещения 0167200003418005854) ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (ИНН: 6658466987) и ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) был использован один IP-адрес - 90.151.94.139.

Из протокола проведения ОАЭ установлено:

Номер заявки	Наименование Участника	ИНН Участника	Лучшее предложение о цене	Результат
180	ООО «АЛЕВФАРМ»	6330076425	1292242.32	Победитель
201	ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС»	6658466987	1292242.32	Проигравший

Аукцион состоялся, победителем признано ООО «АЛЕВФАРМ», со снижением начальной (максимальной) цены договора на 0,5%.

По результатам рассмотрения заявок установлено совпадение свойств файлов в составе заявок. К примеру: документ «0b19dc98-5d9f-41f1-a662-5827366efe06-Декларирование страны.docx» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и документ – «10bb65e4-d138-4913-a791-2e4654b4d1e8-Декларирование страны.docx», в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» имеют совпадение в авторе файла «<.....>» и дате создания файла «25.05.2016 11:22». В первой части заявок на участие имеется совпадение в документах «8a494f5c-05c3-4e2e-bc0e-8ba3662fc32c-Заявка .doc» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «26044136-840c-4dcb-8995-4e022879cbbb-Заявка 5854.doc» в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», а именно в названии «06 июля 2010 года в Государственное учреждение здравоохранения Свердловская», авторе файла «NahasUV», дате создания файлов «03.03.2014 17:25».

Так же при подготовке документов в заявках ООО «АЛЕВФАРМ» и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» указан один и тот же номер контактного телефона: +7(932)3296953.

Вышеуказанное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Аналогичное поведение также наблюдается при участии в ОАЭФ № 0387200009119005958, №0387200001419000126, №0387200009119004187, №0387200009119000665, № 0190200000319011452, № 0813500000119012890 на общую сумму 15 926 335 руб.

Таким образом, действия ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987) в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Указанные субъекты в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме применяли следующую стратегию поведения: с минимальным шагом аукциона, общества достигали снижения цены близкого к минимальному, при этом подавая одинаковое ценовое предложение, в результате чего снижение по аукционам составило не более 1,5%.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого между ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987) устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из участников осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение контракта, однако, будучи допущенными до участия к торгам, участники не конкурировали между собой, а подавали минимальные ценовые предложения, либо равные ценовые предложения чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

Признаки заключения антиконкурентного соглашения ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987) при участии в вышеуказанных аукционах усматриваются в следующем:

- подача заявок и ценовых предложений осуществлялась с разницей в интервале от 1 до 10 минут;
- торги по всем вышеназванным аукционам проходили единообразно: делалось предложение, одним из двух участников. Дальше вторым участником делалось минимальное ценовое предложение либо равное первому ценовое предложение;
- при участии во всех вышеуказанных ОАЭФ подача заявок и (или) ценовых предложений осуществлялась с использованием одного IP-адреса;
- аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой, количеством участников, подавших заявки, и рядом других обстоятельств, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом из перечисленных аукционов;
- при участии иных добросовестных участников наблюдается снижение НМЦК.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, директором и единоличным учредителем ООО «АЛЕВФАРМ» является <.....>, директором ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» является <.....>, учредителями являются <.....> (доля - 50,5 %), <.....> (доля - 49,5 %).

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425) и ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЪЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987) не распространяются.

2.1. 27.02.2019 на официальном сайте оператора электронной площадки «Сбербанк-АСТ» в сети «Интернет» (адрес сайта <https://www.sberbank-ast.ru>) размещено извещение № 0352200000819000059 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения с МНН «Азациитидин» Бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Областная клиническая больница» (ИНН: 5502018385), с начальной (максимальной) ценой договора: 1 967 700,00 руб.

При подаче заявок при проведении электронного аукциона (№ извещения 0352200000819000059) ООО «ФАРМКАПИТАЛ» (ИНН: 6671079585) и ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) был использован один IP-адрес - 109.194.166.241.

По данным информационной базы филиала в г. Тюмень «ЭР-Телеком Холинг» IP-адрес 109.194.166.241 в период с 21.01.2019 г. по 27.06.2019 г. был закреплен за абонентом ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» по адресу: г. Тюмень, ул. Минская, 9Б (ИНН 7203308643).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, единственным учредителем ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» (ИНН: 7203308643) и ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) является <.....> (ИНН: 720212409647).

Из протокола подведения итогов электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения с МНН «Азациитидин» установлено:

Номер заявки	Наименование Участника	ИНН Участника	Лучшее предложение о цене	Результат
92	ООО «ГАРМОНИЯ»	3662199513	1770930.00	Победитель
18	ООО «Фармкапитал»	6671079585	1780768.50	Проигравший

Аукцион состоялся, победителем признано ООО «ГАРМОНИЯ», со снижением начальной (максимальной) цены договора на 11%.

Таким образом, участники электронного аукциона своими действиями создают мнимую конкуренцию путем подачи заявок, однако из-за участия к электронном аукционе иных участников не сумели осуществить конечную цель антиконкурентного соглашения в виде обеды участника антиконкурентного соглашения.

2.2. 25.06.2019 на официальном сайте оператора электронной площадки «Сбербанк-АСТ» в сети «Интернет» (адрес сайта <https://www.sberbank-ast.ru>) размещено извещение № 0190200000319007644 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата для медицинского применения Азациитидин2019 Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Ямало-Ненецкого автономного округа «Надымская центральная районная больница» (ИНН: 8903009263) с начальной (максимальной) ценой договора: 2 762 144,00 руб.

Подача заявок для участия в электронном аукционе (№ извещения 0190200000319007644) ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) и ООО «ФАРМКАПИТАЛ» (ИНН: 6671079585) осуществлялась с IP-адреса - 31.163.116.206.

По данным информационной базы ПАО «Ростелеком» IP-адрес 31.163.33.116 08.07.2019 г. был выделен ООО «АЛЕВФАРМ» по адресу: г. Тюмень, ул. Минская, 9Б, офис 216 (ИНН 6330076425).

Из представленной информации ЭТП подача заявок на участие в электронном аукционе (№

извещения 0190200000319007644) ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) и ООО «ФАРМКАПИТАЛ» (ИНН: 6671079585) были направлены 08.07.2019 г. в 15 часов 30 минут и в 15 часов 30 минут соответственно.

По результатам рассмотрения заявок установлено совпадение свойств файлов в составе заявок. К примеру: в первой части заявок на участие имеется совпадение в документах «691d3cf0-ba06-4393-830f-8aa111283ec0-Заявка.doc» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «b0eb7d65-6f9b-465f-95e7-892ed0fe96c5-Заявка.doc» в составе заявки ООО «ФАРМКАПИТАЛ», а именно в названии «06 июля 2010 года в Государственное учреждение здравоохранения Свердловская», авторе файла «NahasUV», дате создания файлов «03.03.2014 17:25», авторе последнего сохранения файла «Lenovo». Дата последнего сохранения первого файла - «08.07.2019 17:35», второго файла - «08.07.2019 16:13». Общее время редактирования 1 файла составляет «08:41:00», 2 файла – 08:40:00».

Вышеуказанное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Аукцион состоялся, победителем признано ООО «ПРИМА», со снижением начальной (максимальной) цены договора на 14,5%.

Аналогичное поведение также наблюдается при участии в закупке № 32008822404 на общую сумму 990 000 руб.

3.1. 20.05.2019 на официальном сайте оператора электронной площадки «Сбербанк-АСТ» в сети «Интернет (адрес сайта <https://www.sberbank-ast.ru>) размещено извещение № 0190200000319005634 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственного препарата Цетуксимаб ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская ЦГБ» (ИНН: 8905018707), с начальной (максимальной) ценой договора: 7 667 770,00 руб.

При подаче заявок при проведении электронного аукциона (№ извещения 0190200000319005634) ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» (ИНН: 6658466987), ООО «АЛЕВФАРМ» (ИНН: 6330076425) и ООО «ФАРМКАПИТАЛ» (ИНН: 6671079585) был использован один IP-адрес - 109.194.166.241.

По данным информационной базы филиала в г. Тюмень «ЭР-Телеком Холинг» IP-адрес 109.194.166.241 в период с 21.01.2019 г. по 27.06.2019 г. был закреплен за абонентом ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» по адресу: г. Тюмень, ул. Минская, 9Б (ИНН 7203308643).

По результатам рассмотрения заявок установлено совпадение свойств файлов в составе заявок. К примеру: в первой части заявок на участие имеется совпадение в документах «d5a330e6-5c70-462c-bc02-d32a911e8ea5-Заявка.doc» в составе заявки ООО «АЛЕВФАРМ» и «10ac77c0-6a8b-4d2b-9bba-bec04105aeeb-Заявка.doc» в составе заявки ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС», а именно в названии «06 июля 2010 года в Государственное учреждение здравоохранения Свердловская», авторе файла «NahasUV», дате создания файлов «03.03.2014 17:25», авторе последнего сохранения файла «Lenovo». Дата последнего сохранения первого файла - «10.06.2019 17:01», второго файла - «11.06.2019 12:06». Общее время редактирования 1 файла составляет «08:37:00», 2 файла – 08:38:00».

Вышеуказанное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Аукцион не состоялся, победителем признано ООО «АЛЕВФАРМ», как единственный участник, соответствующий требованиям, установленным документацией об электронном аукционе (снижение начальной (максимальной) цены договора на 0,5%).

Таким образом, участники электронного аукциона своими действиями создали мнимую конкуренцию путем поддержания цен в электронном аукционе для победы конкурирующего участника на электронном аукционе.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В силу части 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции, совершение лицами, указанными в части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции, действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является соглашением.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 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, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных 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 соответствии с положениями статьи 4 Закона 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 заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

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 аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).

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.

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

Признаками антиконкурентного соглашения являются:

- Минимальное снижение начальной максимальной цены контракта «0-1 %» в случае отсутствия иных добросовестных участников в ОАЭФ;
- Значительное снижение НМЦК при участии в ОАЭФ иных добросовестных участников;
- Использования участниками одного IP-адреса при подаче заявок для участия в ОАЭФ;
- Подача заявок осуществлялась в одну дату в основном с разницей от 1 до 10 минут;
- Аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой, количеством участников, подавших заявки, и рядом других обстоятельств, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом из перечисленных аукционов;
- Использование участниками единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Согласно письменным пояснениям ООО «Фармкапитал»:

« В вышеописанных конкурентных процедурах присутствуют признаки, которые судами в качестве антиконкурентных соглашений не принимаются:

- разное максимальное снижение начальной цены контракта в процедурах с реестровыми номерами: №0352200000819000059; №01902000003190056.34; №0190200000319007644;

- использование только одного IP адреса 31.163.116.206 только в процедурах с реестровым номером №0190200000319005634, 0190200000319007644 и только при подаче заявок. Ценовые предложения по процедурам с реестровыми номерами №0190200000319005634, 0190200000319007644 не подавались;

- отсутствует доказанность того, что всеми лицами, которые признаны ответчиками по делу о нарушении антимонопольного законодательства, получена какая-либо выгода от результатов проведенных аукционов.

- отсутствует заключенный контракт по спорным аукционам с Ответчиками по делу. ООО «Фармкапитал» аукционах с реестровыми номерами № 0190200000319005634; №0190200000319007644 ценовые предложения не направляет, а снижение начальной (максимальной) цены договора в аукционе с реестровым номером № 0352200000819000059 составило 11%.

- отсутствуют доказательства, что между участниками Аукциона осуществлялось какое-либо взаимодействие, в том числе по выработке единой стратегии участия, распределения ролей, определения порядка участия.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает, что указанные в пояснении доводы ООО «Фармкапитал» не опровергают доводов антимонопольного органа ввиду следующего.

Согласно части 2,3 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации - место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

- в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Согласно выписке адреса ООО «АЛЕВФАРМ» - 446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, лит В, ИНН 6330076425, ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЬЯНС» - 625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987, ООО «АМЕКС-ФАРМСЕРВИС» - 625048, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Елизарова, д. 12, кв. 128, ИНН 7203308643, ООО «Фармкапитал» - 620048, г. Тюмень, ул. Механическая, д. 27, а/я 2040, ИНН 6671079585.

Таким образом, в понятии законодательства деятельность юридического лица должна была осуществляться по месту регистрации.

Следовательно, совместимость IP-адресов невозможна без консолидации указанных хозяйствующих субъектов.

Более того, антиконкурентные соглашения на торгах имеют правовой режим запретов «per se» (правовой режим безусловной антимонопольной ответственности), который не предполагает доказывания факта ограничения конкуренции, а исходит из того, что нарушение запрета «per se» автоматически влечет возможность применения мер антимонопольной ответственности к нарушителю независимо от наступления негативных последствий их заключения либо их отсутствия.

Антимонопольный орган, расследуя дело о нарушении антимонопольного законодательства по части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, вопреки доводам заявителя, не устанавливает воздействие картеля на конкуренцию, а квалифицирует такое соглашение как незаконное по возможности наступления или наступлению последствий, указанных в закрытом перечне в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а именно:

- 1) установление или поддержание цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- 2) повышение, снижение или поддержание цен на торгах;
- 3) раздел товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) сокращение или прекращение производства товаров;
- 5) отказ от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Таким образом, действующим антимонопольным законодательством презюмируется, что любой картель влечет вред для конкуренции. На данной правовой позиции основывается отечественное конкурентное право в области противодействия картелям и судебная практика (например, Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 21.12.2010 № 9966/10, Постановление Арбитражного суда Поволжского округа по делу № А57-4980/2014, Постановление Арбитражного суда Центрального округа по делу № А35-8838/2014, Постановление Арбитражного суда Центрального округа по делу № А23-1472/2016).

Таким образом, у антимонопольного органа отсутствует обязанность в доказывании негативных последствий или ограничения конкуренции при участии в торгах.

Также по доводу ответчика о разнице снижения цен, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что снижение значения НМЦК происходит лишь в случаях участия в закупке добросовестных участников.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при

принятии решения по делу о нарушения антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «АЛЕВФАРМ», ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЪЯНС» и ООО «Фармкапитал» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных контрактов в полном объеме.

На основании вышеизложенного, 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 Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «АЛЕВФАРМ» (446201, Россия, Самарская обл., г. Новокуйбышевск, тер. ОАО СЗСС, литВ, ИНН 6330076425), ООО «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ АЛЪЯНС» (625048, Россия, Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Минская, 3к2, ИНН 6658466987), ООО «Фармкапитал» (620048, г. Тюмень, ул. Механическая, д. 27, а/я 2040, ИНН 6671079585) нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель
<.....>

Комиссии

Члены комиссии

<.....>

<.....>