

Руководителю
ООО «ФАРМХИМ»

117513, г. Москва,
ул. Островитянова, д. 4

Руководителю
ООО «ХИМФАРМ»

119526, г. Москва, ул. 26-ти
Бакинских комиссаров, д. 14,
этаж 1, пом. VIА, ком. 15

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «16» августа 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено «18» августа 2016 года.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии - заместителя руководителя Московского УФАС России <<...>>; членов Комиссии: начальника отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС России <<...>>, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС России <<...>>(далее - Комиссия),

рассмотрев дело № 1-11-1227/77-16 по признакам нарушения ООО «ФАРМХИМ» ИНН 7728757261 (место нахождения: 117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 4) и ООО «ХИМФАРМ» ИНН 777729714214 (место нахождения: 119526, г. Москва, ул. 26-ти Бакинских комиссаров, д. 14, этаж 1, пом. VIА, ком. 15) 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 ограничивающего конкуренцию соглашения, приведшего к поддержанию цен на торгах,

в присутствии на заседании:

- <<...>> - представителя ООО «ФАРМХИМ» на основании доверенности б/н от 15.07.2016,
- <<...>> - представителя ООО «ХИМФАРМ» на основании доверенности № 11/Д от 15.07.2016,

УСТАНОВИЛА:

В рамках возложенных на антимонопольный орган функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявлению нарушений антимонопольного законодательства, принятию мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства Управлением проведена работа по взаимодействию с электронными торговыми площадками с целью получения детальной информации о проведенных торгах.

В соответствии с п. 3 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Московского УФАС России от 15.07.2016 № 122 в отношении ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» было возбуждено дело № 1-11-107/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

Основанием для возбуждения дела послужили заявления ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» о заключении антиконкурентного соглашения, поступившие из ФАС России (вх. № 24886 от 23.06.2016), а также выявление признаков нарушения антимонопольного законодательства в сведениях, полученных в ответ на запрос Управления (исх. № ЕП/48001 от 27.11.2015) от АО «Единая электронная торговая площадка» (далее — Торговая площадка), а также в дополнительно полученных сведениях в ответ на запрос Управления (исх. № ОК/18310 от 06.05.2016) от Торговой площадки.

В ходе анализа указанных выше сведений, Комиссией было установлено следующее.

На Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов zakupki.gov.ru Федеральным государственным бюджетным учреждением «Научный центр акушерства, гинекологии и перинатологии имени академика В.И. Кулакова» Министерства здравоохранения Российской Федерации 07.05.2015 был опубликован аукцион в электронной форме с реестровым № 0373100013115000171, предметом которого являлась поставка наборов реагентов и сред для отделения вспомогательных технологий в лечении бесплодия ЭКО (№151).

В вышеуказанном аукционе приняли участие ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ». Ответчики, подав в ходе аукциона по одному ценовому предложению, отказывались от дальнейшей конкурентной борьбы. В результате снижение по аукциону составило 1% от начальной (максимальной) цены контракта.

Начальная (максимальная) цена контракта (далее — НМЦ) составила 24 873 845,24 руб.

Данные об аукционе, его предмете, НМЦ, дате публикации, дате проведения, победителе, ценовых предложениях, снижении и участниках сведены в Таблицу № 1.

Таблица № 1

Номер заказа	Заказчик	Предмет аукциона	НМЦ (руб.)	Дата и время публикации извещения	Дата проведения аукциона	Победитель	Последнее ценовое предложение победителя (руб.)	Снижение (%)
0373100013115000171	ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "НАУЧНЫЙ ЦЕНТР АКУШЕРСТВА, ГИНЕКОЛОГИИ И ПЕРИНАТОЛОГИИ ИМЕНИ АКАДЕМИКА В.И. КУЛАКОВА" МИНИСТЕРСТВА ЗДРАВООХРАНЕНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	на поставку наборов реагентов и сред для отделения вспомогательных технологий в лечении бесплодия ЭКО (№151)	24 873 845,24	07.05.15	25.05.15	ООО «ФАРМХИМ»	24 625 106,78	-1

Вышеуказанный аукцион состоялся 25.05.2015 и по его итогам ООО «ФАРМХИМ» заключило контракт на сумму 24 625 106,78 руб.

Торговой площадкой представлены сведения, что подача заявок и ценовых предложений, а также подписание контрактов осуществлялось ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» с одного и того же IP-адреса 94.198.108.154 (данные сведены в Таблицу №2).

Таблица №2

Наименование участника	IP-адрес подачи заявки	IP-адрес подачи ценового предложения	IP-адрес подписания контракта победителем
Аукцион №0373100013115000171			
ООО «ФАРМХИМ»	94.198.108.154	94.198.108.154	94.198.108.154
ООО «ХИМФАРМ»	94.198.108.154	94.198.108.154	-

Согласно сведениям с сайта ФНС России, а также информации с Выписок из Единого государственного реестра юридических лиц, поданных ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» для участия в вышеуказанном аукционе в электронной форме, местом нахождения ответчиков на даты рассматриваемых аукционов являлось соответственно:

- ООО «ФАРМХИМ» 117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 4;
- ООО «ХИМФАРМ» 119526, г. Москва, ул. 26-ти Бакинских комиссаров, д. 14, этаж 1, пом. VIА, ком. 15.

Предоставление одного IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol — протокол динамической настройки узла — сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети [TCP/IP](#)) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

Вышеуказанное свидетельствует, что ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» при подаче заявок, подаче ценовых предложений и подписании контракта совместно использовали общую инфраструктуру с IP-адресом 94.198.108.154.

В результате анализа свойств файлов, полученных Торговой площадкой с одного и того же IP-адреса от ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок, а также дат изменения файлов (данные сведены в Таблицу №3).

Таблица № 3

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись создавшая файл	Учетная запись изменившая файл	Дата и время создания файла	Дата и время изменения файла
Аукцион №0373100013115000171					
ООО «ФАРМХИМ»	1-я_часть.docx	user	NewOffice2	06.06.2014, 08:07:00	18.05.2015, 12:08:00
	2_часть.docx	user-st	NewOffice2	06.06.2014, 09:16:00	19.05.2016, 09:02:00
ООО «ХИМФАРМ»	Заявка_1_часть.doc	user	NewOffice2	16.07.2014, 15:58:00	18.05.2015, 15:18:00
	Заявка_II_часть.doc	user	NewOffice2	19.11.2013, 14:12:00	19.05.2015, 14:54:00

Отделом было проанализировано и признано идентичным содержание файлов: 1-я_часть.docx и Заявка_1_часть.doc, поданных ответчиками для участия в рассматриваемом аукционе, в части предлагаемых товаров и их технических характеристик, при том, что такие данные заказчиком не стандартизированы и конкретные их показатели не предусмотрены.

Также отделом было установлено, что учетные записи, на которых создавались и изменялись файлы, поданные для участия в вышеуказанном аукционе ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» отличны от учетных записей файлов, размещенных заказчиками в составе аукционной документации.

Совпадение одних и тех же учетных записей, а также дат изменения файлов, свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукционы.

Тот факт, что заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» осуществлялся в целях допуска ответчиков до аукциона.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В адрес Управления, до возбуждения дела № 1-11-1227/77-16 поступило письмо ФАС России (вх. № 24886 от 23.06.2016), которым были перенаправлены заявления ответчиков о заключении между собой недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения с целью поддержания цен на торгах при участии в электронном аукционе с реестровым № 0373100013115000171. При этом, первым представило заявление - ООО «ФАРМХИМ» (рег. № 80832/16 от 06.06.2016), а вторым - ООО «ХИМФАРМ» (рег. № 80833/16 от 06.06.2016)

По сведениям, представленным ответчиками, соглашение было заключено между генеральными директорами ООО «ФАРМХИМ» - <<...>> и ООО «ХИМФАРМ» - <<...>>, в устной форме в офисе ООО «ФАРМХИМ».

Также ответчиками сообщено о том, что фактическое местонахождение:

- ООО «ФАРМХИМ»: 117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 4, пом. 16, 21, 25 (на основании Договора субаренды с ООО «Медфарм» № 26/А от 01.07.2013),
- ООО «ХИМФАРМ»: 117513, г. Москва, ул. Островитянова, д. 4, пом. 17
(на основании Договора субаренды с ООО «Медфарм» № 27/А от 01.07.2013).

Все действия в ходе электронного аукциона с реестровым № 0373100013115000171 совершались посредством инфраструктуры, принадлежащей ООО «ФАРМХИМ».

Вышеуказанное соглашение участников аукциона в электронной форме с реестровым № 0373100013115000171, позволило ООО «ФАРМХИМ» выиграть со снижением в 1% от НМЦ, и в дальнейшем заключить контракт на сумму 24 625 106,78 руб.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции за период с 07.05.2015 до 06.06.2016, Комиссия установила, что между ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» имелись конкурентные отношения на аукционе в электронной форме с реестровым № 0373100013115000171, продуктовыми границами которого является:

Поставка наборов реагентов и сред для отделения вспомогательных технологий в лечении бесплодия ЭКО (№151):

- парафиновое масло 5x60 мл.,
- спермслоу 4x0,1 мл.,
- среда для промывки ооцитов с ф/к без гепарина 5*60 мл.,
- набор для витрификации (4 криотопа, 4 фл. 2 планшета),
- набор для размораживания,
- среда для концентрации сперматозоидов 50 мл. (градиент плотности сперматозоидов),
- среда для культивирования бластоцист 20 мл.,
- среда для IVF 20 мл (среда для оплодотворения),
- среда для промывки фолликулов 100 мл (буфер для промывания фолликулов),
- среда для инкубации ооцитов, 20 мл. (среда дробления),
- среда для отмывки ооцитов 50 мл. (универсальный буфер для гамет),
- среда для биопсии blastomeres, 20 мл.,
- среда с поливинилпирролидоном,
- среда с гиалуронидазой,

географическими границами которого является территория города Москвы.

Согласно сведениям с сайта ФНС России, а также информации имеющейся в материалах дела, установлено, что ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» не входят в одну группу лиц (на даты рассматриваемых аукционов и в настоящее время) по признакам, предусмотренным ч. 7,8 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

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.

На основании вышеизложенного, Комиссия, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о том, что ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» нарушены требования п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционе с реестровым

№ 0373100013115000171, предметом которого являлась поставка наборов реагентов и сред для отделения вспомогательных технологий в лечении бесплодия ЭКО (№151).

На основании документов и информации, имеющихся в материалах дела, Комиссия пришла к выводу, что в результате реализации устного картельного соглашения ООО «ФАРМХИМ» был получен доход в размере 24 625 106,78 руб.

Ущерб от реализации картельного соглашения между ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» не установлен.

Направленное в адрес ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» заключение об обстоятельствах дела № 1-11-1227/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № ЕП/32509 от 26.07.2016), ответчиками не оспорено, каких-либо возражений не представлено.

Исходя из изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 49, ст. 50 Закон о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» нарушившими требования п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цены на аукционе с реестровым № 0373100013115000171, являлась поставка наборов реагентов и сред для отделения вспомогательных технологий в лечении бесплодия ЭКО (№151).
2. В соответствии с п.п. д, н) п. 2 ч. 1 ст. 23, ст. 50 Закона о защите конкуренции выдать ООО «ФАРМХИМ» и ООО «ХИМФАРМ» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а также о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Материалы по делу № 1-11-1227/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования в соответствии со статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <<...>>

Члены Комиссии <<...>>

<<...>>