

Резолютивная часть решения оглашена «26» марта 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «5» апреля 2018 года

РЕШЕНИЕ

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

Председателя Комиссии:

– руководителя Челябинского УФАС России;

– начальника отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии:

— главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 7 - 04/17 по признакам нарушения ООО «МираМед» и ООО «Канон» 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 участии в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах,

- в присутствии: представителей ООО «МираМед» и ООО «Канон» по доверенностям;

- в отсутствие: заявителя, надлежащим образом извещенного о дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской

области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление на действия ООО «МираМед» и ООО «Канон», выразившиеся в заключении и участии в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах. Цена в подавляющем большинстве аукционах, в которых принимали участие ответчики, была снижена менее, чем на 1% от начальной. При этом аукционы проходили в разные дни (даты подачи заявок на указанные аукционы соответственно были тоже различны). Сами аукционы отличались друг от друга заказчиком, начальной (максимальной) ценой, регионом выполнения поставки товара, количеством и техническими показателями товаров, являющихся предметами закупок, а также целым рядом других обстоятельств.

ООО «МираМед» по существу рассматриваемого дела пояснило следующее.

ООО «МираМед» и ООО «Канон» осуществляют свою деятельность, используя совместно инфраструктуру и оборудование, принадлежащие на праве собственности, учредителю ООО «МираМед».

20.01.2014 между <--> и ООО «МираМед» заключен договор безвозмездного пользования нежилым помещением площадью 17,6 кв.м, расположенным по адресу: г. Челябинск, ул. Игнатия Вандышева, д. 6-а нежилое помещение № 4, для ведения своей хозяйственной деятельности.

20.02.2014 на основании договора аренды помещения № 3 <--> передала ООО «Канон» (Арендатору) в возмездное и срочное пользование нежилое помещение, общей площадью 140,8 кв. метров, расположенное по адресу: г. Челябинск, ул. Игнатия Вандышева, д. 6-а нежилое помещение № 4 (Медицинский центр), для ведения своей хозяйственной деятельности.

Подача заявок ООО «МираМед» и ООО «Канон» с одного IP-адреса обусловлена тем, что обе компании осуществляют свою хозяйственную деятельность с использованием совместной инфраструктуры и оборудования, расположенных по адресу: г. Челябинск, ул. Игнатия Вандышева, д. 6-а нежилое помещение № 4 (Медицинский центр).

Кроме того, представители ответчиков сообщили, что ООО «МираМед» и ООО «Канон» образуют группу лиц.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Челябинским УФАС России проанализированы торги, проводимые в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44 – ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ № 44), в период с 01.01.2014 по 01.07.2017.

В результате анализа полученных документов установлено следующее.

ООО «МираМед» - юридический адрес: 454021, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Игнатия Вандышева, д.6-а, ИНН 7447216323, ОГРН 1127447014232, тел.: +7 (351) 2175262.

Основным видом деятельности является торговля оптовая изделиями, применяемыми в медицинских целях.

ООО «Канон» - юридический адрес: 454021, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Игнатия Вандышева, д. 6-а нежилое помещение №4 (Медицинский центр), ИНН 7447158103, ОГРН 1097447011265, тел.: +7 (351) 2175262.

Основным видом деятельности является деятельность в больничных организациях.

Таким образом, юридические адреса ООО «МираМед» и ООО «Канон» находятся в г. Челябинск, ул. Игнатия Вандышева, д. 6-а. У организаций один номер телефона.

Материалами по делу установлено, что ООО «МираМед» и ООО «Канон» осуществляли вход на сайт электронной площадки во время проведения аукционов, действия по подаче заявок, а также участие в аукционах с одних IP адресов – 91.144.135.198, 95.78.156.75, 95.78.183.109, 95.78.161.33 в разные периоды.

Услуги доступа к сети интернет по указанному адресу предоставляется оператором связи ЗАО «ЭР-Телеком Холдинг» на основании договора от 04.09.2012 № Е 5839230, заключенного с ООО «Канон».

07.03.2017 между ООО «Пролайн» (оператор связи) и ООО «Канон» (абонент) заключен договор на предоставление услуг связи № 977.

Отдельный договор на оказание услуг связи, заключенный с ООО «МираМед», отсутствует.

06.11.2013 между МАТИС ЛТД. ВЕТЛАХ (Производитель) и ООО «МираМед» (Дистрибьютор) заключен дистрибьюторский договор, по условиям которого Производитель назначает ООО «МираМед» своим дистрибьютором на территории РФ по продаже изделий (любые из оригинальных инструментов и имплантатов Производителя, а также любые технические доработки и усовершенствования к этим Изделиям (Комплект для эндопротезирования тазобедренного сустава «Матис»; Комплект для эндопротезирования коленного сустава «Матис»; Комплект для эндопротезирования плечевого сустава «Матис»; Комплект для костного эндопротезирования «Матис»; Медицинское оборудование «Матис» (инструменты и приборы).

Между ООО «МираМед» (Дистрибьютор) и ООО «Канон» (Субдистрибьютор) заключено Субдистрибьюторское соглашение от 10.01.2014, по условиям которого Дистрибьютор предоставляет Субдистрибьютору право осуществлять продажу оригинальных инструментов и суставных имплантатов

под зарегистрированной торговой маркой МАТИС (далее - Изделия), производства МАТИС ЛТД. Ветлах, Швейцария, наименование, ассортимент и иные характеристики, которых определяются в приложении, являющемся неотъемлемой частью Соглашения, на территории Российской Федерации от своего имени и за свой счет (п. 1 Соглашения).

Также между ООО «МираМед» (Поставщик) и ООО «Канон» (Покупатель) заключен Договор поставки от 09.01.2014, по условиям которого Поставщик обязуется поставить, а Покупатель принять и своевременно оплатить товар, наименование, цена и общая стоимость которого определяется товарными накладными, счет-фактурами, являющимися неотъемлемыми частями настоящего договора, согласно заявкам (заказам), согласованным обеими сторонами (п. 1.1. Договора).

Челябинским УФАС России проведен анализ участия указанных хозяйствующих субъектов в 151 аукционе, проведенном в период с 01.01.2014 по 01.07.2017.

По результатам 68 аукционов победителем признано ООО «МираМед», по 83 аукционам - ООО «Канон».

По результатам анализа полученной информации от электронных торговых площадок Челябинское УФАС России пришло к выводу, что между ООО «МираМед» и ООО «Канон» сложилась следующая модель группового поведения: один из участников соглашения устанавливал ценовое предложение, опуская начальную (максимальную) цену менее, чем на 1%, второй же участник через 10-15 минут делал своё ценовое предложение во второй части процедуры аукциона в пределах от начальной (максимальной) цены до уровня первого участника. Таким образом, цена в подавляющем большинстве аукционах была снижена менее, чем на 1% от начальной.

При этом, в каждом аукционе участниками сделано по 1 ценовому предложению. На этом подача ценовых предложений от участников аукционов прекращается.

Победителем аукциона признается первый участник.

Например, по электронному аукциону с реестровым № 0362100032014000017, по которому начальная (максимальная) цена составляет 5 978 000, 00 рублей, поддержание цен происходит следующим образом:

Порядковый номер заявок	Дата и время подачи ценового предложения	Цена, руб.	Сведения о поставщике
1 (защищенный номер заявки -	17.03.2014 7:19:06	5948110, 00	ООО «Канон»

6773310)			ООО «Канон»
2 (защищенный номер заявки - 6774078)	17.03.2014 7:30:52	5978000,00	ООО «МираМед»

По электронному аукциону с реестровым № 0301100049615000200, по которому начальная (максимальная) цена составляет 13 718 750,00 рублей, поддержание цен происходит следующим образом:

Порядковый номер заявок	Дата и время подачи заявки	Цена, руб.	Сведения о поставщике
1 (защищенный номер заявки - 6010559)	13.04.2015 8:25:38	13 650 150,75	ООО «Канон»
2 (защищенный номер заявки - 2341077)	13.04.2015 8:36:26	13 718 000, 00	ООО «МираМед»

По электронному аукциону с реестровым № 0342100011816000016, по которому начальная (максимальная) цена составляет 2 955 6000,00 рублей, поддержание цен происходит следующим образом:

Порядковый номер заявок	Дата и время подачи заявки	Цена, руб.	Сведения о поставщике
1	17.03.2016 9:25:40	29 408 217, 00	ООО «МираМед»
2	17.03.2016 9:36:01	29 555 000, 00	ООО «Канон»

Аналогичная ситуация по поддержанию цены на аукционах, складывается и в других спорных аукционах.

Изучив материалы дела Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

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).

Таким образом, Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ).

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).

Таким образом, пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признает картелем и запрещает соглашение, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах. По этому пункту квалифицируются действия участников торгов, которые достигли соглашения с целью повлиять на цену товара, определяемую по итогам торгов. Эти соглашения могут быть самыми различными, начиная от соглашения не участвовать в торгах и заканчивая соглашением о повышении цены только до определенного уровня. Главным квалифицирующим признаком такого соглашения является его реальная или потенциальная возможность повлиять на цену на торгах.

При этом согласно части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения статьи 11 Закона о защите конкуренции не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Под контролем понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

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

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры.

На основании пункта 8 части 1 статьи Закона о защите конкуренции группой лиц является совокупность лиц, соответствующая одному или нескольким признакам, в частности: лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в [пунктах 1 - 7](#) настоящей части признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в [пунктах 1 - 7](#) настоящей части признаку.

Челябинским УФАС России установлено, что учредителем ООО «МираМед» в период с 30.10.2012 до даты вынесения решения является <--> (доля – 100 %).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ **учредителем** ООО «Канон» с 19.12.2014 до 06.11.2015 (доля 50 %) являлся <--> , с 16.11.2015 до даты вынесения решения **учредителем (доля – 100 %) и директором** с 08.05.2014 до даты вынесения решения является <--> (до заключения брака <-->).

В соответствии со свидетельством о рождении <--> является матерью <-->.

Таким образом, учредители ООО «МираМед» и ООО «Канон» входят в одну группу лиц на основании пункта 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, поскольку являются членами одной семьи.

ООО «МираМед» и ООО «Канон» ведут совместную хозяйственную деятельность, используют единую инфраструктуру и находятся под контролем лиц, состоящих в родственных отношениях и в силу части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения статьи 11 Закона о защите конкуренции на них не распространяются.

На основании изложенного, действия ООО «МираМед» и ООО «Канон» не могут быть квалифицированы как заключение запрещенного антимонопольным законодательством соглашения.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «МираМед» и ООО «Канон».

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Дело № 7-04/17 о нарушении ООО «МираМед» и ООО «Канон» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции прекратить, в связи с отсутствием в их действиях нарушения антимонопольного законодательства.

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