ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 012/01/10-63/2022 о нарушении антимонопольного законодательства

«26» июня 2022 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<…> – заместитель руководителя – начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, председатель Комиссии;

<…> – главный специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

<…> – ведущий специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело №012/01/11-179/2022 в отношении ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в антиконкурентном соглашении с целью поддержания цен при проведении конкурсных процедур на право поставки учебного и демонстрационного оборудования,

с участием ГБУЗ «ГКБ им.С.П.Боткина» <…>, действующего на основании доверенности, участвующего в рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи через программу TrueConf,

в отсутствие представителей иных лиц, участвующих в рассмотрении дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в порядке переадресации из ФАС России поступили материалы заявления ГБУЗ «Городская клиническая больница им.С.П. Боткина ДЗМ» от 16.12.2022 вх.№1273-ФАС о заключении ограничивающего конкуренцию соглашения ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение».

Приказом от 15.03.2022 №51 в отношении ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в антиконкурентном соглашении с целью поддержания цен при проведении конкурсных процедур на право поставки учебного и демонстрационного оборудования.

На рассмотрении дела ГБУЗ «ГКБ им.С.П.Боткина» поддержало доводы, изложенные в заявлении, указало, что поведение ответчиков при проведении торгов свидетельствует о наличии признаков соглашения. В то же время ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование» по решению УФАС по г.Москве включены в реестр недобросовестных поставщиков в связи с неисполнением заключенных контрактов.

Согласно пояснениям ООО «Спецоборудование» от 01.06.2022 №75, данным в ходе рассмотрения дела, Марийским УФАС России не установлен факт исполнения антиконкурентного соглашения и факт обеспечения победы заранее определенного участника. Так, не установлено какого –либо взаимодействия, в том числе по вопросам выработки единой стратегии участия в аукционах, распределения ролей, определения порядка участия, размера снижения цены контракта. Кроме того, в рассматриваемых аукционах могли принять участие и иные лица, на которые невозможно было бы повлиять. Описываемые Марийским УФАС России доказательства, а именно использование участниками торгов одного и того же ip- адреса при подаче заявок и при участии в торгах, формирование документов для участия в торгах одним лицом не могут однозначно свидетельствовать о наличии между хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения. Совпадение ip-адресов в рассматриваемом случае обусловлено предоставлением услуг по информационному сопровождению и подготовке документации для участия одним лицом – <…> на основании агентского соглашения.

ООО «НТЦ «Решение» в ходе рассмотрения дела в письменных пояснениях от 31.05.2022 №70 указало, что у общества имеются гражданско-правовые отношения с ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», данные организации являются дистрибьютерами товаров ООО «НТЦ «Решение». Однако между всеми организациями отсутствуют соглашения, направленные на умышленное удержание цен или недопущение к участию в торгах иных участников рынка. При этом отсутствует причинно-следственная связь между действиями ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» и поддержанием цен на торгах. Так, начальная максимальная цена для рассматриваемых торгов являлась минимальной, дальнейшее снижение цены привело бы к отсутствию рентабельности и убыточности контракта. В рассматриваемом случае не доказано, что организации получили какую-либо материальную

выгоду от реализации антиконкурентного соглашения. Совершение действий, связанных с подачей заявок и ценовых предложений с персональных компьютеров, имеющих один ip-адрес указывает лишь на то, что заявки подавались агентом. Вовремя совершения указанных действий агент находился по фактическому адресу подключения к сети интернет в рамках договора на предоставление услуг связи. Получение и отправка сообщения с использованием одного ip-адреса свидетельствует о совершении действия конкретным лицом, а не о сговоре организаций при участии в торгах.

ООО «Образование плюс» пояснения в рамках дела не представило.

Кроме того, ответчики в ходе рассмотрения дела определение об отложении рассмотрения дела от 02.06.2022 не исполнили. Комиссия рассматривает дело на основании имеющихся в деле доказательств.

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, исследовав представленные в материалы дела доказательства (документы), оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

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

ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» совместно принимали участие в конкурентных процедурах в электронной форме № 0173200001421001176, №0373200045221000908, №0373200045221001083.

Результаты проведения рассматриваемых конкурентных процедур отражены в таблице:

Номер закупки (запроса котировок, аукциона)	Предмет закупки	Заказчик (организатор)	Ответчики, принимавшие участие в торгах	Дата объявления закупки	НМЦК	Победитель	Цена контракта	% снижения НМЦК
№ 0173200001421001176	Электронный аукцион на право заключения контракта на поставку моделей органов и тканей к учебному оборудованию для отработки практических навыков для нужд Учебно-аккредитационного центра - Медицинского симуляционного центра Боткинской больницы	ГБУЗ «Городская клиническая больница им.С.П. Боткина ДЗМ»	ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ Решение»	12.08.2785	20031,02	ООО «Софт»	78127430,86	0,5
№0373200045221000908	Электронный	ГБУЗ	ООО «Образование плюс»,	15.07.2640	4199,95	ООО	6212073,95	3

	аукцион на право заключения контракта на поставку тренажеров для отработки практических навыков хирургии для нужд Учебно-аккредитационного центра - Медицинского симуляционного центра Боткинской больницы	«ГородскАая клиническая больница им.С.П. Боткина ДЗМ»	ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ Решение»			«Спецоборудование»		
№0373200045221001083	Электронный аукцион на право заключения контракта на поставку тренажеров для отработки практических навыков лапароскопической хирургии и наложения швов для нужд Учебно-аккредитационного центра - Медицинского симуляционного центра Боткинской больницы	ГБУЗ «Городская клиническая больница им.С.П. Боткина ДЗМ»	ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование»	24.08.2496	8416,00	ООО «Образование плюс»	4599993,7	7,4

При этом снижение максимальной цены контракта по результатам проведения рассматриваемых конкурентных процедур составило от 0,5 до 7,4%.

Заказчиком (организаторами) по аукционам выступало: ГБУЗ «Городская клиническая больница им.С.П. Боткина ДЗМ».

При изучении поведения ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» при проведении конкурентных процедур можно прийти к выводу о совершении совместных действий при участии в конкурентных процедурах.

При проведении электронного аукциона №0373200045221001083 участие в торгах принимали ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование». Также участником торгов являлось ООО «Интерактивные симуляторы». Ход торгов рассматриваемого аукциона отражен в таблице:

ООО «Спецоборудование»	2021-09-03 11:44:23.681016, Цена: 4943573.92
ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-09-03 11:51:05.97841, Цена: 4918731.84
ООО «Образование плюс»	2021-09-03 11:52:12.262909, Цена: 4893889.76
ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-09-03 11:59:46.663763, Цена: 4869047.68
ООО «Образование плюс»	2021-09-03 12:02:31.91457, Цена: 4810000
ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-09-03 12:10:22.320897, Цена: 4785000
ООО «Образование плюс»	2021-09-03 12:10:49.652327, Цена: 4700000;

ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-09-03 12:18:56.422128, Цена: 4675000
ООО «Образование плюс»	2021-09-03 12:19:51.426517, Цена: 4600000;
ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-09-03 12:30:02.480288, Цена: 4600000
ООО «Спецоборудование»	2021-09-03 12:30:16.128396 Цена: 4600000

Проанализировав ход рассматриваемых торгов, Комиссия приходит к выводу о том, что участники ООО «Образование плюс» и ООО «Спецоборудование» в ходе проведения аукциона №0373200045221001083 не соревновались друг с другом, подача ценовых предложений осуществлялась одним из них после подачи ценового предложения третьего участника - ООО «Интерактивные симуляторы». Указанное поведение участников ООО «Образование плюс» и ООО «Спецоборудование» свидетельствует об осведомленности о действиях друг друга и осуществлении совместных действий при участии в торгах.

При проведении электронного аукциона №0373200045221000908 участие в торгах принимали ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение». Также участником торгов являлись ООО «Интерактивные симуляторы», ИП Н. Ход торгов рассматриваемого аукциона отражен в таблице:

ООО «Спецоборудование»	2021-07-27 10:29:14.023437, Цена: 6372178.95
ООО «Образование плюс»	2021-07-27 10:31:51.940217, Цена: 6340157.95
ООО «Спецоборудование»	2021-07-27 10:35:02.587446, Цена: 6308136.95
ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-07-27 10:43:02.555334, Цена: 6276115.95
ООО «Спецоборудование»	2021-07-27 10:44:02.777817, Цена: 6244094.95
ООО «Интерактивные симуляторы»	2021-07-27 10:54:57.984929, Цена: 6212073.95

Проанализировав ход рассматриваемых торгов, Комиссия приходит к выводу о том, что участник ООО «НТЦ «Решение» отказалось от конкурентной борьбы в ходе проведения аукциона №0373200045221000908. Отказ от конкурентной борьбы участника, который является поставщиком двух других участников торгов ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование» Комиссия рассматривает как действия, направленные на обеспечение победы иных участников, действия, совершаемые в интересах иных хозяйствующих субъектов.

Также при проведении аукциона №0173200001421001176 участие в торгах принимали ООО «Софт», ООО «Образование плюс», ООО «НТЦ Решение», ООО «Спецоборудование». Ход торгов рассматриваемого аукциона отражен в таблице:

ООО «Софт»	2021-08-24 09:02:19.149277, Цена: 78127430.86
ООО «Спецоборудование»	2021-08-24 09:02:28.595907, Цена: 78127430.86

ООО «НТЦ Решение»	2021-08-24 09:03:09.882477, Цена: 77734830.7
ООО «Образование плюс»	2021-08-24 09:08:30.239942, Цена: 77342230.54
ООО «Спецоборудование»	2021-08-24 09:13:40.244854, Цена: 76949630.38
ООО «Образование плюс»	2021-08-24 09:17:52.264991, Цена: 76557030.22
ООО «Спецоборудование»	2021-08-24 09:28:18.54198, Цена: 76557030.22

В ходе проведения торгов ООО «НТЦ Решение» подало только одно ценовое предложение, и отказалось от дальнейшей конкурентной борьбы. В рассматриваемом аукционе отказ от конкурентной борьбы участника, который является поставщиком двух других участников торгов ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование» Комиссия также рассматривает как действия, направленные на обеспечение победы иных участников, действия, совершаемые в интересах иных хозяйствующих субъектов.

Комиссия приходит к выводу, что участники торгов ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» при участии в конкурентных процедурах № 0173200001421001176, №0373200045221000908, №0373200045221001083 совместно совершали действия по подаче заявок и ценовых предложений, при этом действия каждого из участников были известными другим участникам и совершались в интересах друг друга.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела установлено использование участниками единой инфраструктуры в рамках проведения конкурентных процедур № 0173200001421001176, №0373200045221000908, №0373200045221001083.

Так, установлено, при участии в электронном аукционе № 0173200001421001176 ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» при подаче заявки и ценовых предложений использовали один ip-адрес 81.23.157.128.

Также, установлено, что при участии в электронном аукционе №0373200045221000908 ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение», ООО «Образование плюс» при подаче заявки и ценовых предложений использовали один ip-адрес 81.23.157.128.

Кроме того, также установлено, что при участии в электронном аукционе №0373200045221001083 ООО «Спецоборудование», ООО «Образование плюс» при подаче заявки и ценовых предложений использовали один ip-адрес 81.23.157.128.

Согласно данным провайдера ПАО «Ростелеком», указанный ip-адрес 81.23.157.128 является статическим, с 21.04.2020 выделен ООО «НТЦ «Решение», адресом установки пользовательского устройства является 420124, г. Казань, ул.Абсалямова, 36.

Из материалов дела следует, что ООО «НТЦ «Решение» арендует помещение по адресу РТ, г.Казань, ул.Абсалямова, д.36 на основании

договора аренды от 07.10.2019 №АБ36-29/19.

Также, установлена схожесть файлов заявок участников конкурентных процедур при подаче заявок и ценовых предложений в ходе проведения торгов:

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл	Учетная запись, изменявшая файл	Объем, Кбайт	Дата и время создания файла	Дата и время изменения файла
аукцион №0173200001421001176						
Заявка ООО «Образование плюс»	Первая часть заявки (согласие, показатели)	User	Admin	697	28.01.2021 8:20	18.08.2021 13:20
Заявка ООО «Спецоборудование»	Заявка участника закупки	User	Admin	682	28.01.2021 8:20	19.08.2021 6:10
Заявка ООО «НТЦ Решение»	Согласие 1 часть заявки 0173200001421001176	User	Admin	684	28.01.2021 8:20	18.08.2021 17:18
аукцион №0373200045221000908						
Заявка ООО «Образование плюс»	Согласие 0373200045221000908	User	<…>	35,1	20.07.2021 18:00	21.07.2021 17:29
Заявка ООО «Спецоборудование»	Заявка на участие в электронном аукционе	User	<…>	35.3	20.07.2021 18:00	21.07.2021 17:43
Заявка ООО «НТЦ Решение»	1 часть заявки (согласие участника)	User	<…>	35,6	21.07.2021 16:18	21.07.2021 16:47
аукцион №0373200045221001083						
Заявка ООО «Образование плюс»	Первая часть (согласие, показатели)	User	Admin	230	06/08/2021 14:16	31/08/2021 9:58
Заявка ООО «Спецоборудование»	Заявка участника закупки	User	Admin	207	06/08/2021 14:16	31/08/2021 10:11

Так, в рамках рассматриваемых аукционов установлена схожесть файлов заявок (подготовка на основании одних и тех же исходных файлов, подготовка файлов заявок одними и теми же лицами, например, <…>, Admin).

Согласно пояснениям ООО «Образование плюс» от 11.03.2022, между обществом и <…> заключен договор безвозмездного оказания услуг от 01.06.2021.

Из пояснений ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» следует, что указанные лица обращались к одному и тому же лицу – <…> на основании агентского договора для выполнения услуг по подаче заявок и ценовых предложений в ходе проведения торгов.

Кроме того, установлено наличие гражданско-правовых отношений между ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение». Так, ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование» являются дистрибьютерами ООО «НТЦ «Решение» (между ООО «Спецоборудование» и ООО «НТЦ «Решение» заключен и действует дистрибьютерский договор от 01.09.2020 №3, между ООО «Образование плюс» и ООО «НТЦ «Решение» заключен и действует дистрибьютерский договор от 01.07.2020 №2).

Также из представленных документов установлено, что уставы ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» имеют аналогичный порядок изложения и идентичное содержание, выполнены с опечатками в одних и тех же местах.

Также из заявления следует, что вместе с доставкой товара по контракту №957/ЭА от ООО «Спецоборудование» предоставлена доверенность ООО «Спецоборудование», выданная <…>, проживающему по адресу г.Казань, ул.Адоратского, д.6, кв.155. Кроме того, по указанному адресу также зарегистрирована организация ООО «Образование плюс», а также директор ООО «Образование плюс» <…>.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела Комиссией установлено также совместное участие в проведении электронных аукционов ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование» (аукционы в электронной форме №0873200009821001059, №0873200009821001096, подача заявок и ценовых предложений осуществлялась с одного и того же ip – адреса 81.23.157.128).

Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что обращение ответчиков к одним и тем же лицам для подачи ценовых предложений и участия в торгах, нахождение физических лиц, совершающих операции по подаче заявок и ценовых предложений по одному и тому же адресу противоречит общепринятым обычаям делового оборота, не является обычной практикой деятельности хозяйствующих субъектов-конкурентов.

Указанные действия также свидетельствуют об осведомленности действиями друг друга, и осуществлении деятельности при участии в торгах в интересах друг друга.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Пленум №2) наличие соглашения может быть установлено исходя из того, что несколько хозяйствующих субъектов намеренно следовали общему плану поведения (преследовали единую противоправную цель), позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке.

Кроме того, в соответствии с пунктом 24 Пленума №2 следует давать оценку совокупности доказательств, свидетельствующих о наличии причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах. В том числе необходимо принимать во внимание, является ли достигнутый уровень снижения (повышения) цены обычным для торгов, которые проводятся в отношении определенных видов товаров; имеются ли в поведении нескольких участников торгов признаки осуществления единой стратегии; способно ли применение этой стратегии повлечь извлечение выгоды из картеля его участниками.

Квалификация поведения хозяйствующих субъектов как противоправных действий (противоправного соглашения) по пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции предполагает установление антимонопольным органом намеренного поведения каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной участниками аукциона цели, причинно-следственной связи между действиями участников аукциона и поддержанием цены на торгах, соответствием результата действий интересам каждого хозяйствующего субъекта и одновременно их заведомой осведомленностью о будущих действиях друг друга. При этом правовое значение придается также взаимной обусловленности действий участников аукциона при отсутствии внешних обстоятельств, спровоцировавших синхронное поведение участников рынка. Соглашение в устной или письменной форме предполагает наличие договоренности между участниками рынка, которая может переходить в конкретные согласованные действия.

При этом отсутствие материального интереса у одного из участников картеля не свидетельствует об отсутствии заключенного антиконкурентного соглашения, а указанные обстоятельства могут являться следствием реализации такого соглашения, когда один или несколько участников картеля совершают действия в интересах одного участника

Положения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции устанавливают запрет на ценовые соглашения конкурентов на торгах, независимо от того принесет это кому-либо из участников преимущества или нет. В качестве картельного соглашения следует квалифицировать не только очевидное соглашение, направленное на получение преимущества, а любое соглашение, участники которого договорились об установлении, снижении цен, размера или условий предоставления скидок или надбавок к цене

Заключение картельных соглашений не может расцениваться в качестве разумного поведения хозяйствующего субъекта, так как является незаконным.

Таким образом, рассматриваемое поведение ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» свидетельствует об осведомленности каждого из лиц о действиях друг друга, разработке единой стратегии действий при участии в торгах.

Из вышеизложенного следует, что ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» заключили антиконкурентное

соглашение с целью поддержания цены при проведении конкурсных процедур на право поставки тренажеров и учебного оборудования.

В указанном случае отсутствие конкурентной борьбы, минимальное снижение НМЦК свидетельствует о направленности действий хозяйствующих субъектов на поддержание цены на торгах. При добросовестном поведении на торгах участников на основе принципа состязательности могло и должно было произойти снижение максимальной цены торгов до суммы, которую каждое лицо определяло бы самостоятельно, исходя из своей финансово-хозяйственной деятельности.

Комиссией проанализировано поведение ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» при участии в иных конкурентных процедурах и установлено, что при наличии ценовой конкуренции при проведении торгов снижение данных участников составляет до 55% от НМЦК (например по торгам № 0373200228121000121, № 0131200001021005223, № 0155200002220000490, №0873200009821001059, №0873200009821001096).

Также при изучении иных торгов на рассматриваемом рынке поставки симуляционного и учебного оборудования, тренажеров наблюдается конкурентная борьба и снижение в ходе проведения торгов составляет до 50-60 % от НМЦК.

Совокупность обстоятельств, свидетельствующих о наличии антиконкурентного соглашения, установлена антимонопольным органом достоверно: факт достижения соглашения и участия в нем подтверждается использованием единой инфраструктуры, а именно подготовка файлов заявок и подача ценовых предложений одним и тем же лицом, устойчивыми экономическими связями между хозяйствующими субъектами и их должностными лицами.

На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела №012/01/11-179/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Образование плюс», ООО «Спецоборудование», ООО «НТЦ «Решение» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в антиконкурентном соглашении с целью поддержания цен при проведении конкурсных процедур на право поставки учебного и демонстрационного оборудования.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии