

1. ООО «Витамин»

462359, г. Новотроицк, Оренбургская область, ...

...

2. ООО «Омнимед»

462403, г. Орск, Оренбургская область,

....

3. ГАУЗ «Больница скорой медицинской помощи» г. Новотроицка

462356, г. Новотроицк, Оренбургская область, г. Уметбаева, 19

gb1@novotroizk.esoo.ru

4. ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер»

462422, Оренбургская область, город Орск, улица 9-го Января, дом 24.

orsktub@email.orgus.ru

5. ГБУЗ «Адамовская районная больница» 462830, Оренбургская область, Адамовский район, поселок Адамовка, улица Чапаева, 5.

kuzmenko2013@rambler.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/01/11-1824/2019 о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «10» сентября 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено «16» сентября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела №056/01/11-1824/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» - председателя Комиссии - заместителя руководителя управления,

Членов Комиссии:

«...» – начальника отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

«...» - специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

«...» - специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

в отсутствие представителей ответчиков, лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и способе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев материалы дела №056/01/11-1824/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ООО «Омнимед» и ООО «Витамин» по признакам нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и реализации соглашения, которое приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило поручение ФАС России о проведении проверки реализации национальных проектов на территории Оренбургской области (вх. №7944 от 02.09.2019). В результате анализа закупок, информации, представленной торговыми площадками, «Торги 223»,

«Сбербанк - АСТ» и «РТС-тендер» (далее – электронная торговая площадка) по запросу Оренбургского УФАС России (от 21.10.2019 исх. № 10387) в действиях ООО «Витамин» (ОГРН 1115658019641, ИНН 560743999, КПП 560701001, 462359 г. Новотроицк Оренбургской области ...) и ООО «Омнимед» (ОГРН 1155658006074, ИНН 5614071620, КПП 561401001, 462403 г. Орск Оренбургской области) усмотрены признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и реализации соглашения, которое приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

17.12.2019 года Приказом о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №202 в отношении ООО «Витамин» (ИНН 5607043999) и ООО «Омнимед» (ИНН 5614071620) возбуждено дело №056/01/11-1824/2019 о нарушении антимонопольного законодательства. Определением о назначении дела №056/01/11-1824/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх.№12717 от 17.12.2019 года) дело назначено на 24.01.2020 на 11 часов 30 минут. Определениями об отложении рассмотрения дела дело №056/01/11-1824/2019 неоднократно откладывалось на основании ч.1 ст.47 Закона о защите конкуренции. Приказами №52 от 18.05.2020, №29 от 11.03.2020, №95 от 06.08.2020 состав Комиссии был изменен.

Проанализировав имеющиеся в материалах дела документы и сведения, Комиссия по рассмотрению дела №056/01/11-1824/2019 приходит к следующим выводам.

1. 25.12.2017 Государственным автономным учреждением здравоохранения «Больница скорой помощи» г. Новотроицка размещено извещение о проведении закупки № 31705940942 на поставку расходного материала для нужд ГАУЗ «БСМП» г. Новотроицка начальная максимальная цена 9 012 252,46 руб. Для участия в аукционе было заявлено 2 участника ООО «Омнимед» и ООО «Витамин».

В ходе аукциона начальная (максимальная) цена контракта была снижена до 8 967 191,00 рублей (на 0.5%). ООО «Омнимед» участие в аукционе не принимало. На основании протокола проведения открытого аукциона № 1882 от 25.01.2018 г. победителем признан участник закупки ООО «Витамин».

Также 25.12.2017 Государственным автономным учреждением здравоохранения «Больница скорой медицинской помощи» г. Новотроицка размещено извещение о проведении закупки № 31705941331 на поставку расходного материала для нужд ГАУЗ «БСМП» г. Новотроицка начальная максимальная цена 8 980 146,78 руб. Для участия в аукционе было заявлено 3 участника (ООО «Омнимед», ООО «Витамин» и ООО «Триопромтрейд»).

В ходе аукциона ценовые предложения поданы ООО «Омнимед» и ООО «Триопромтрейд» в результате чего начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 1.0% до 8 903 345, 00 рублей. ООО «Витамин» в

торгах участие не принимало. На основании протокола проведения открытого аукциона № 1883 от 25.01.2018 г. победителем признан участник закупки ООО «Омнимед».

Проведение указанных аукционов №31705940942 и №31705941331 проходило в один день – 25.01.2018 в 09:00. Согласно сведениям, представленным торговой площадкой, подписание контрактов ООО «Омнимед» и ООО «Витамин» осуществлялось с одинаковых IP – адресов 06.02.2018 (Таблица 1). Установлено, что провайдером IP адреса 217.118.93.138 является ПАО «ВымпелКом».

Таблица № 1

Номер аукциона	Наименование участника	Юридический адрес участника	Фактический адрес участника	Дата и время проведения аукциона	IP-адрес подписания контракта
31705941331	ООО Омнимед	25.01.2018г. 09:00 (согласно извещению)	217.118.93.138
31705940942	ООО Витамин	25.01.2018г. 09:00 (согласно извещению)	217.118.93.138

Кроме того, в результате анализа свойств электронных документов (файлов), полученных электронной торговой площадкой от ООО «Витамин», ООО «Омнимед» в составе заявок участников аукционов №31705940942 (таблица 2) и №31705941331 (таблица 3), установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок:

Таблица № 2

Участника размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Дата создания содержания/дата последнего редактирования	Приложение
ООО «Омнимед»	Заявка_Омнимед	...	21.01.2018 10:15:53	WPS Office
	Декларация_Омнимед_не_проведен_ликвид	20.04.2017 11:06:47	Writer
ООО «Витамин»	Заявка_Витамин	21.01.2018 10:11:40	WPS Office
	Декларация_ООО_Витамин_об_отсутствии	20.04.2017 10:35:04	Writer

Таблица № 3

Участника размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Дата создания содержания/дата последнего редактирования	Приложение
ООО «Омнимед»	Заявка_Омнимед	...	21.01.2018 10:01:59	WPS Office
	Декларация_Омнимед_не_проведен_ликвид	20.04.2017 11:06:47	Writer
ООО «Витамин»	Заявка_Витамин	21.01.2018 10:07:27	WPS Office
	Декларация_ООО_Витамин_об_отсутствии	20.04.2017 10:35:04	Writer

2. 02.03.2018 Государственным автономным учреждением здравоохранения «Больница скорой медицинской помощи» г. Новотроицка размещено извещение о проведении закупки № 31806205259 на поставку расходного материала для нужд ГАУЗ «БСМП» г. Новотроицка начальная максимальная цена 1 174 888.00 руб. Для участия в аукционе было заявлено 2 участника ООО «Витамин» и ООО «Омнимед».

Подача заявок ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» осуществлялась с одинаковых IP – адресов (таблица 4), в один день (22.03.2018, при том, что заказчиком для подачи заявок предоставлялось 22 календарных дня) с минимальной разницей во времени (4 минуты). Установлено, что провайдером IP адреса 217.118.93.141 является ПАО «ВымпелКом»:

Таблица 4

Номер аукциона	Наименование участника и номер	Юридический адрес участника	Фактический адрес участника	Дата и время подачи заявки	Статус заявки	IP-адреса
31806205259	ООО Омнимед	22.03.2018 21:58	Заявка принята	217.118.93.141
31806205259	ООО Витамин	22.03.2018 22:02	Заявка принята	217.118.93.141

В ходе аукциона начальная (максимальная) цена контракта была снижена до 1 169 013,00 на 0.5%. ООО «Омнимед» участие в аукционе не принимало. На основании протокола проведения открытого аукциона от 26.03.2018 г. победителем признан участник закупки ООО «Витамин».

В результате анализа свойств электронных документов (файлов), полученных электронной торговой площадкой от ООО «Витамин», ООО «Омнимед» в составе заявок участников аукциона №31806205259 установлено совпадение

учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок (таблица 5):

Таблица № 5

Участника размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Дата создания содержания/дата последнего редактирования	Приложение
ООО «Омнимед»	Заявка_Омнимед_Вектор	22.03.2018 10:24:00	WPS Office
	Декларация_Омнимед_не_проведен_ликид	...	20.04.2017 11:06:47	Writer
	Карта предприятия Омнимед 2016	-	18.07.2016 16:54:47	Canon
ООО «Витамин»	Заявка_Витамин_Аукцион	...	22.03.2018 10:23:16	WPS Office
	Декларация_ООО_Витамин_об_отсутствии	...	20.04.2017 10:35:04	Writer
	Карта предприятия ВИТАМИН 2016	-	18.07.2016 16:53:23	Canon

3. 03.04.2018 Государственным автономным учреждением здравоохранения «Больница скорой медицинской помощи» г. Новотроицка размещено извещение о проведении закупки №31806324430 на поставку расходного материала для лаборатории ГАУЗ «БСМП» г. Новотроицка начальная максимальная цена 9 206 372,55 руб. Для участия в аукционе было заявлено 2 участника (ООО «Омнимед» и ООО «Витамин»). Заявки участников поданы в один день - 23.04.2018 при том, что заказчиком для подачи заявок предоставлялось 22 календарных дня (таблица 6).

Таблица № 6

Номер аукциона	Наименование участника и номер	Юридический адрес участника	Фактический адрес участника	Дата и время подачи заявки	Статус заявки	IP-адреса
31806324430	ООО Омнимед	23.04.2018 17:58:12	Заявка принята	217.118.93.172
31806324430	ООО Витамин	23.04.2018 10:21:59	Заявка принята	94.41.166.136

В ходе аукциона начальная максимальная цена контракта была снижена до 8 746 054.00 (на 4,99%) (ценовые предложения подавались и ООО «Витамин», и ООО «Омнимед»). Всего ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» подано по одному ценовому предложению. Снижение было осуществлено ООО «Омнимед» на 1,7%, а ООО «Витамин» на 4,99% единовременно, в то время как в иных аукционах данные лица осуществляют снижение НМЦК с шагом 0,5%. Победителем

закупки признано ООО «Витамин».

В результате анализа свойств электронных документов (файлов), полученных электронной торговой площадкой от ООО «Витамин», ООО «Омнимед» в составе заявок участников аукциона №31806324430, установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок (таблица 7):

Таблица № 7

Участника размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Дата создания содержания/дата последнего редактирования	Приложение
ООО «Омнимед»	Заявка_Омнимед	...	22.04.2018 10:03:30	WPS Office
	Декларация_Омнимед_не_проведен_ликвид	...	20.04.2017 11:06:47	Writer
	Карта предприятия Омнимед 2016	-	18.07.2016 16:54:47	Canon
ООО «Витамин»	Заявка_Витамин	20.04.2018 10:14:37	WPS Office
	Декларация_ООО_Витамин_об_отсутствии	20.04.2017 10:35:04	Writer
	Карта предприятия ВИТАМИН 2016	-	18.07.2016 16:53:23	Canon

4. 14.12.2018 Государственным автономным учреждением здравоохранения «Больница скорой медицинской помощи» г. Новотроицка размещено извещение о проведении закупки №31807302897 на поставку расходного материала для ангиографии с начальной максимальной ценой контракта 8 149 960,51. Для участия в аукционе были поданы 3 заявки: ООО «Витамин», ООО «Омнимед» и ООО «Поток».

В ходе электронного аукциона ценовые предложения ООО «Омнимед» не подавались. Начальная максимальная цена контракта была снижена ООО «Витамин» и ООО «Поток» на 1% до 8 068 460,00 рублей. Победителем аукциона признано ООО «Витамин».

В результате анализа свойств электронных документов (файлов), полученных электронной торговой площадкой от ООО «Витамин», ООО «Омнимед» в составе заявок участников аукциона №31807302897, установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок (таблица 8):

Таблица № 8

Участник аукциона	Наименование документа (файла) в составе заявки	Кем создан	Местонахождение	Дата создания
ООО	Согласие_на_поставку_Омнимед	...	C:\User\331A~\AppData	28.12.2018

«Омнимед»				10:04:20
ООО «Витамин»	Заявка_Витамин	C:\User\331A~\AppData	25.01.2018 10:27:50
ООО «Поток»	Заявка_на_участие_в_аукционе	-	-	29.12.2018 04:11

5. 07.11.2017 года ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» размещено извещение о проведении закупки № 0853500000317011156 на поставку инструментов колющих, начальная максимальная цена контракта 199 998,75 рублей.

На участие в аукционе № 0853500000317011156 было подано 3 заявки: ООО «ИТпрама», ООО «Омнимед», ООО «Витамин».

Комиссией установлено, что заявки ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» подавались с одного IP-адреса 217.118.93.160, в один день (27.11.2017 при том, что заказчиком для подачи заявок предоставлялось 22 календарных дней), с минимальной разницей во времени (10 минут) (таблица 9).

В ходе аукциона ООО «Омнимед» ценовых предложений не подавало, торг осуществлялся между ООО «Витамин» и ООО «ИТпрама». Снижение начальной максимальной цены контракта произошло на 7% до 186 998,00 рублей. Победителем аукциона признано ООО «Витамин».

Таблица № 9

Номер аукциона	Наименование участника и номер	Юридический адрес участника	Фактический адрес участника	Дата и время подачи заявки	IP-адреса подачи заявки
0853500000317011156	ООО Омнимед	27.11.2017 19:10:27	217.118.93.160
0853500000317011156	ООО Витамин	27.11.2017 19:20:40	217.118.93.160
0853500000317011156	ООО ИТПрама	27.11.2017 07:01:02	91.244.74.57

В результате анализа свойств электронных документов (файлов), полученных электронной торговой площадкой от ООО «Витамин», ООО «Омнимед» в

составе заявок участников аукциона №0853500000317011156, установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок:

Таблица № 10

	Время создания	Автор
Первая часть Заявки ООО Омнимед	27.11.2017 10:22:00	Ноут 1
Первая часть заявки ООО Витамин	27.11.2017 10:10:33	Ноут 1
Первая часть заявки ООО «ИТ Прама»	23.11.2017 18:21	RePack by Diakov

6. 10.04.2019 года ГБУЗ «Адамовская РБ» размещено извещение о проведении закупки №0853500000319002798 на поставку расходного материала, начальная максимальная цена контракта 25 891,50 рублей.

На участие в аукционе №0853500000319002798 было подано 2 заявки: ООО «Омнимед» и ООО «Витамин».

Заявки ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» подавались с одного IP-адреса 217.118.93.118, в один день (22.04.2019 при том, что заказчиком для подачи заявок предоставлялось 14 календарных дней), с минимальной разницей во времени (10 минут) (таблица 11).

В ходе аукциона ООО «Омнимед» ценовых предложений не подавало. Победителем аукциона признано ООО «Витамин» со снижением начальной максимальной цены контракта на 0,5% до 25 762, 00 рублей.

Таблица № 11

Номер аукциона	Наименование участника и номер	Юридический адрес участника	Фактический адрес участника	Дата и время подачи ценовых предложений	IP-адреса подачи ценовых предложений
0853500000319002798	ООО Омнимед	2019-04-22 20:57:03	217.118.93.118
0853500000319002798	ООО Витамин	2019-04-22 20:47:06	217.118.93.118

В результате анализа свойств электронных документов (файлов), полученных электронной торговой площадкой от ООО «Витамин», ООО «Омнимед» в составе заявок участников аукциона №085350000319002798, установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и/или изменялись файлы заявок:

Таблица № 12

	Время создания	Автор
Первая часть Заявки ООО Омнимед	22.04.2019 10:13:10	Ноут 1
Заявка ООО Витамин	22.04.2019 10:27:56	Ноут 1

Согласно письменным пояснениям ООО «Витамин» (вх.№1192 от 17.02.2020 года) участие в закупках, в том числе подача заявок, осуществлялась директором ООО «Витамин» «...» через ЭТП путем использования электронной цифровой подписи.

Согласно письменным пояснениям ООО «Омнимед» (вх.№1193 от 17.02.2020) участие в закупках (подача, участие, подписание договоров) осуществлялось лично директором «..». Вместе с тем, ООО «Омнимед» для участия в крупных закупках привлекался специалист для подготовки конкурсной документации по договору возмездного оказания услуг №1 от 01.04.2017 года «...» (письменные пояснения вх.№2094 от 16.03.2020 года).

Доказательств обоснованности совпадения учетных записей при участии в рассматриваемых закупках, а именно времени и даты создания документов, автора, приложения, подачи заявок в один день с минимальной разницей во времени ответчиками не предоставлено.

Ввиду чего, вышеустановленные Комиссией факты указывают на то, что ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» согласовывали свои действия при подготовке файлов заявок, обменивались файлами заявок, а также преобразовывали и сохраняли такие файлы на одних и тех же электронно-вычислительных устройствах. Тот факт, что заказчиками ни одна из заявок ответчиков не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ответчиками, осуществлялся в целях допуска всех ответчиков до аукционов.

Также Комиссией было проанализировано и признано идентичным содержание файлов заявок ответчиков, в части предлагаемых товаров и их характеристик, (например, аукционы №085350000319002798, №31806205259, 31806324430) при том, что заказчиками такие сведения не стандартизированы и конкретные показатели не предусмотрены.

Кроме того, вышеуказанные совпадения свидетельствуют об использовании

конкурентами единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам, которые возможны только в случае наличия взаимодействия, при этом такое взаимодействие осуществляется для достижения единой для всех цели. Хозяйствующие же субъекты-конкуренты в аналогичных ситуациях не действуют в интересах друг друга и не взаимодействуют для достижения единой цели.

О реализации антиконкурентных договоренностей между ответчиками также свидетельствует их поведение в ходе торгов, а именно их отказ от конкурентной борьбы, обеспечивший победу ООО «Витамин», ООО «Омнимед» с незначительным снижением НМЦК, а также при участии в некоторых закупках создание видимости конкурентной борьбы (подаче только одного ценового предложения).

Отмечено, что в большинстве рассматриваемых аукционов отказ от конкурентной борьбы установлен со стороны ООО «Омнимед». Вместе с тем, в аукционах, в которых ООО «Витамин» участие не принимало, ООО «Омнимед» обеспечивается конкурентная борьба (аукционы №31806795504, 31907529155, 31907448494).

Кроме того, Комиссией по рассмотрению дела №056/01/11-1824/2019 установлено, что ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» используются единые контактные телефонные номера 89123511134, 8(3537)255984, которые указаны в документах, представленных в материалы дела. Пояснений по указанному обстоятельству обществами не представлено.

19.02.2020 года в ходе рассмотрения дела директор ООО «Витамин» устно пояснил, что между обществом и ООО «Омнимед» проводились финансовые операции, в том числе по оплате товара (зафиксировано протоколом). Документов, сведений в подтверждение указанных доводов не представлено. Вместе с тем, в материалах дела содержится информация о финансовых связях, расчетах между ответчиками.

Также материалами дела установлено, что директор ООО «Омнимед» числится в качестве сотрудника в ООО «Витамин».

20.08.2020 года в материалы дела от ООО «Витамин» представлено заявление о признании заключения и реализации соглашения с ООО «Омнимед» (вх. №7937), поданное в порядке примечания к ст. 14.32 КоАП РФ. 09.09.2020 года ООО «Витамин» представлено дополнение к ранее поданному заявлению (вх. №8548).

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Оренбургским УФАС России был проведен анализ с целью полного, объективного, всестороннего исследования конкуренции на открытых аукционах в электронной форме, рассматриваемых в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 056/01/11-1824/2019 (приобщен к материалам дела).

Так по результатам анализа, временной интервал исследования определен периодом с 17.11.2017 по 18.03.2020 включительно; предмет торгов по рассматриваемым аукционам установлен извещением о проведении закупок (отдельно по каждой закупке) и обобщен в обзоре, как поставка расходных материалов. В состав хозяйствующих субъектов, участвующих в спорных торгах, входили следующие лица: ООО «Омнимед», ООО «Витамин», ООО «Поток», ООО «ИТПрама», ООО «Триопромтрейд».

Таким образом, ООО «Омнимед» и ООО «Витамин» в период проведения аукционов являлись между собой конкурентами на право заключения государственного контракта.

Вышеизложенное является совокупностью доказательств, свидетельствующих о согласованном поведении хозяйствующих субъектов-конкурентов в ходе проведенных аукционов, направленном на достижение единой цели.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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.

При этом в соответствии с п. 17 ст. 4 «О защите конкуренции» под признаками ограничения конкуренции понимаются 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, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают

запреты антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 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, в том числе к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Согласно п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Таким образом, Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявление хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе РФ.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 21.12.2010 № 9966/10 в силу ч.1 ст.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. Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в ч.1 ст. 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 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции последствиям. Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Как следствие, доказывание наличия антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения.

Как следует из вышеприведенных норм, квалифицирующим признаком соглашений применительно к обстоятельствам данного дела является факт того, что такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах. Названное поведение хозяйствующих субъектов само по себе считает антиконкурентным, и доказывание иного не требуется. Доказывание наличия антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Вывод о наличии (отсутствии) в действиях участников торговых процедур нарушения требований ст. 11 «О защите конкуренции», можно сделать исходя из оценки поведения участников торгов, в том числе, из косвенных доказательств, свидетельствующих о неразумности (не типичности) их

действий.

Таким образом, изложенные обстоятельства дела в совокупности с имеющимися в материалах дела доказательствами указывают на наличие в действиях ООО «Омнимед» и ООО «Витамин» нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении картельного соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах №31705940942, 31705941331, 31806205259, 31806324430, 31807302897, 0853500000317011156, 0853500000319002798.

Комиссией Оренбургского УФАС России на момент возбуждения дела усматривались признаки нарушения п.2 ч.1 ст.11 Закона о защите конкуренции при участии ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» в том числе в закупочной процедуре №31705052443.

Согласно статье 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.

При этом по рассматриваемому аукциону в электронной форме с реестровым номером №31705052443, состоявшимся 23.05.2017 года (извещение от 25.04.2017 года), трехгодичный срок давности истек.

Таким образом, указанный аукцион не подлежит квалификации со стороны Комиссии.

24.08.2020, установив обстоятельства дела, руководствуясь ст. 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Оренбургского УФАС России принято заключение об обстоятельствах по настоящему делу (исх. № 8483). Копии заключения об обстоятельствах дела направлены всем лицам, участвующим в деле, что подтверждается материалами дела.

ООО «Омнимед» представлено возражение на заключение об обстоятельствах дела (вх.№8517), согласно которому общество не согласно с квалификацией его действий, указывает на то, что поведение и действия общества не привели к нарушению прав третьих лиц, к устранению конкурентов, к поддержанию цены.

Рассмотрев аргументы общества, Комиссия считает, что заявленные доводы не опровергают собранных по делу доказательств, не указывают на самостоятельное конкурентное поведение общества при подготовке и участии в закупке, а лишь выражают несогласие с установленными обстоятельствами дела. Документального подтверждения обстоятельств, на которые ссылается ООО «Омнимед» как на основания своих возражений не представлено.

По оценке Комиссии, при реализации соглашения общий доход участников в результате победы на торгах и заключения государственных контрактов составил 36 066 823 рублей.

Вместе с тем необходимо отметить, что в силу ч. 7 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции» положения данной статьи 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.

Согласно ч. 8 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции» под контролем, в том числе, 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:

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

Согласно вышеприведенным данным, ООО «Витамин» и ООО «Омнимед» не являются подконтрольными хозяйствующими субъектами, применительно к положениям вышеуказанных норм.

Таким образом, положения ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции» распространяются на действия участников исследуемой конкурентной процедуры, поскольку в ходе рассмотрения материалов установлено, что соглашения заключались между хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц и не являющимися подконтрольными друг другу и/или каким-либо физическим лицам.

В соответствии со ст. 48 Закона о защите конкуренции оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела нет.

Основания для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 23 Закона о защите конкуренции, в связи с прекращением действия картельного соглашения не имеются.

Руководствуясь ст. 23, ст. 41, ст. 49, ст. 50 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Витамин» (ИНН 560704399, юридический адрес 462359, Оренбургская область, город Новотроицк,) и общество с ограниченной ответственностью ООО «Омнимед» (ИНН 5614071620, юридический адрес 462403, Оренбургская область,) нарушившими п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и реализации антиконкурентного соглашения не выдавать, в связи с окончанием его реализации.

3. Передать материалы дела № 056/01/11-1824/2019 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Председатель

Комиссии

«..»

Члены Комиссии

«...»

В соответствии со ст.52 ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражном суде Оренбургской области, а также в коллегиальном органе федерального антимонопольного органа (Апелляционную коллегию ФАС России).

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятый по делу о нарушении антимонопольного законодательства акт может быть обжалован в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа (часть 1.1 ст.52 ФЗ «О защите конкуренции»).

