

ООО «Диамир»

Электродная ул., д. 12, стр. 1

г. Москва, 111524

ООО «Компания Фармстор»

ул. Гримау, д. 10

г. Москва, 117449

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-15/71-15 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 23 июня 2015 года
г. Москва

В полном объеме решение изготовлено 03 июля 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – <...>, заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – <...>, помощника руководителя Московского областного УФАС России; <...>, заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России;

<...>, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России, рассмотрев дело № 05 15/71 15 по признакам ООО «Диамир» (место нахождения: 111524, г. Москва, ул. Электродная, д. 12, стр. 1) и ООО «Компания Фармстор» (место нахождения: 117449, г. Москва, ул. Гримау, д. 10) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства послужило обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства в материалах, представленных электронной торговой площадкой ОАО «ЕЭТП» по запросу Московского областного УФАС России.

Согласно представленным ОАО «ЕЭТП» материалам, ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» являлись единственными участниками электронных аукционов с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034. При этом, подача заявок и ценовых предложений ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор», а также заключение контрактов, происходили с одного IP-адреса.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон, Комиссией установлено следующее.

ООО «Диамир» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного участника № 3 от 17 сентября 2009 года.

ООО «Диамир» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 25.03.2009 за основным государственным регистрационным номером 1097746164042 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

Одним из видов деятельности ООО «Диамир» является фармацевтическая деятельность, в том числе закупка, хранение, переработка, изготовление, оптовая и розничная торговля фармацевтическим сырьем, препаратами, лекарственными средствами, медикаментами, иными лекарственными и приспособлениями для их применения в соответствии с существующими правилами и после получения соответствующей лицензии на занятие этими видами деятельности.

ООО «Компания Фармстор» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного участника № 12 от 24 сентября 2009 года.

ООО «Компания Фармстор» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 02.12.1999 за основным государственным регистрационным номером 1027739790066 Межрайонной инспекцией МНС России № 39 по г. Москве.

Одним из видов деятельности ООО «Компания Фармстор» является фармацевтическая деятельность, в том числе закупка, хранение, переработка, изготовление, оптовая и розничная торговля фармацевтическим сырьем, препаратами, лекарственными средствами, медикаментами, иными лекарственными и приспособлениями для их применения в соответствии с существующими правилами и после получения соответствующей лицензии на занятие этими видами деятельности.

Таким образом, ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» осуществляют деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru Администрацией Павлово-Посадского муниципального района Московской области

(место нахождения: 143043, Московская область, Павлово-Посадский район,
г. Павловский-Посад, пл. Революции, д. 10) 26.03.2014 опубликован аукцион в электронной форме с реестровым номером № 0148300037914000060.

Предметом аукциона являлось право заключить контракт на поставку препаратов для проведения химиотерапии.

Аукцион состоялся 15.04.2014, в котором приняло участие два хозяйствующих субъекта: ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор».

Начальная материальная цена контракта (далее – НМЦ) составила 1 260 604,86 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Диамир» в размере 1 247 900,00 рублей (1 % от НМЦ), ООО «Компания Фармстор» 1 254 301,00 рублей (0,5 % от НМЦ).

Контракт заключен с ООО «Диамир» по цене 1 247 900,00 рублей.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru ГБУЗ города Москвы, «Московская городская онкологическая больница № 62 Департамента здравоохранения города Москвы» (место нахождения: 143423, Московская область, Красногорский район, п. Истра, дом 27, строение с 1 по 26) 26.03.2014 опубликован аукцион в электронной форме с реестровым номером № 0373200006514000034.

Предметом аукциона являлось право заключить контракт на поставку Цетуксимаба.

Аукцион состоялся 17.04.2014, в котором приняло участие два хозяйствующих субъекта: ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор».

НМЦ составила 9 850 427,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Компания Фармстор» 9 801 174,87 рублей (0,5 % от НМЦ), ООО «Диамир» от участия отказалось.

Контракт заключен с ООО «Компания Фармстор» по цене 9 801 174,87 рублей.

Согласно протоколам проведения электронных аукционов с реестровыми №№ 0148300037914000060 и 0373200006514000034Ю, ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» ограничились подачей по одному ценовому предложению, что свидетельствует об отказе от конкурентной борьбы.

Согласно материалам дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства, заявки и ценовые предложения ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» на указанных электронных аукционах были поданы с одного IP-адреса 194.154.89.70, контракты были заключены также с IP-адреса 194.154.89.70.

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на аукцион	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
Аукцион № 0148300037914000060			
ООО «Диамир»	194.154.89.70	194.154.89.70	194.154.89.70
ООО «Компания Фармстор»	194.154.89.70	194.154.89.70	---
Аукцион № 0373200006514000034			
ООО «Диамир»	194.154.89.70	194.154.89.70	---
ООО «Компания Фармстор»	194.154.89.70	194.154.89.70	194.154.89.70

В результате анализа IP-адреса 194.154.89.70 установлено, что владельцем данного IP-адреса, по которому предоставляются услуги доступа к сети интернет, является ОАО «ВымпелКом».

Согласно информации, представленной ОАО «ВымпелКом» на запрос Московского областного УФАС России (вх. от 06.04.2015 № 4370), в период с 01.03.2013 по 01.05.2014 IP-адрес 194.154.89.70 предоставлялся компании ЗАО «ФАРМСТОП-Групп» по договору о предоставлении телекоммуникационных услуг от 22.06.2011 № D7771. Адрес предоставления услуг: 115522, г. Москва, ул. Пролетарский проспект, д. 10А.

Из материалов дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. от 16.06.2015 № 7221) установлено, что между ООО «ГУСАН» (Арендодатель) и ООО «Диамир» (Арендатор) заключен договор аренды нежилого помещения от 01.12.2013 №

04/13. Предметом данного договора является передача Арендодателем во временное пользование Арендатору части нежилого помещения № 11, комнаты № 8 помещения общей площадью 11,1 кв. м. в нежилом 2-этажном здании расположенного по адресу: г. Москва, Пролетарский проспект, д. 10.

Кроме того, из материалов дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. от 02.06.2015 № 6625) установлено, что между ГУП «Аптека Центральной медико-санитарной части № 11» Федерального управления медико-биологических и экстремальных проблем при Министерстве здравоохранения Российской Федерации (Арендодатель) и ООО «Компания Фармстор» (Арендатор) заключен договор аренды федерального недвижимого имущества, находящегося на территории г. Москвы и закрепленного за предприятием на праве хозяйственного ведения от 05.12.2005 № Д-30/1378. Предметом данного договора является передача Арендодателем с согласия Территориального управления, во временное владение и пользование Арендатору, нежилого помещения расположенного в здании по адресу: 115522, г. Москва, Пролетарский проспект, д. 10А.

В пояснениях ООО «Компания Фармстор», имеющихся в материалах дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства, Обществом сообщается, что в соответствии с договором оказания услуг связи от 01.12.2007 № 2-ДП4/30743, заключенного между ООО «Компания Фармстор» и ОАО «КОМСТАР – Объединенные ТелеСистемы», выход в сеть интернет в период с 01.03.2014 по 01.04.2014, осуществлялся по адресу: 115522, г. Москва, Пролетарский проспект, д. 10А.

Предоставление одного и того же IP-адреса по разным фактическим адресам, разными провайдерами или одним провайдером, невозможно, в силу того что действующие стандарты DHCP (протокол динамической настройки узла) – сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP не позволяют организовать повторяющуюся IP-адресацию, как статически, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправок с последующей блокировкой IP-адреса.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» совершали юридически значимые

действия, такие, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно инфраструктуру и оборудование принадлежащую одному из Обществ. Использование общей сети свидетельствует о доверии и помощи в действиях на торгах указанных Обществ.

С вышеуказанного IP-адреса от ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» торговой площадкой были получены электронные файлы для аукционов.

В результате анализа свойств файлов, полученных Торговыми площадками от ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор», установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок.

Аукцион № 0148300037914000060

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение)	Учетная запись, изменявшая файл
ООО «Компания Фармстор»	Первая часть	andreev	andreev
ООО «Диамир»	Первая часть	andreev	andreev
	Предложение	andreev	andreev

Аукцион № 0373200006514000034

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение)	Учетная запись, изменявшая файл
ООО «Компания Фармстор»	Первая часть	user, Компания Фармстор	user
	Согласие участника	user, Компания Фармстор	user
ООО «Диамир»	Первая часть	gz5, gzakaz	user

На основании изложенного, ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» осуществляли совместную подготовку и координирование своих действий по участию в аукционах с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034, что подтверждается созданием и редактированием файлов заявок на единых учетных записях.

Совпадение одних и тех же учетных записей свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукционы.

Тот факт, что Заказчиками ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» осуществлялся в целях допуска всех участников до электронных аукционов с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034.

Изложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно 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. Использование ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» одной выделенной сети свидетельствует о доверии указанных обществ к своему конкуренту на электронных аукционах. Следовательно, такие действия

ООО «Диамир» и ООО «Компания Фармстор» возможно исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В адрес Московского областного УФАС России 23.06.2015 (вх. № 7659) ООО «Компания Фармстор» представило заявление о заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения.

В своем заявлении ООО «Компания Фармстор» сообщает, что ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» договорились об оказании согласованной взаимопомощи в подготовке и участии в аукционах с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034.

Согласно данному соглашению, юридические лица в случае отсутствия иных участников указанных аукционов, обязуются не препятствовать выигрышу аукциона интересующего одного из вышеуказанных лиц.

Кроме того, ООО «Компания Фармстор» представило копию письма, направленного в адрес ООО «Диамир», в котором ООО «Компания Фармстор» сообщает о расторжении и отказе от дальнейшего

исполнения соглашения, достигнутого с ООО «Диамир».

Изложенные в заявлении ООО «Компания Фармстор» сведения и представленные доказательства свидетельствуют о наличии заключенного соглашения в отношении аукционов с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается 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.

Указанное поведение хозяйствующих субъектов позволило ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» выиграть аукционы с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034 со снижением в 0,5%-1% от НМЦ контракта.

Согласно представленным сведениям, ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» не входят в одну группу лиц по признакам, предусмотренным частью 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального 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.

Федеральный закон «О защите конкуренции» устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

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 положений 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 Гражданского кодекса Российской Федерации).

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

На основании изложенного, Комиссией в действиях ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» установлен факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных торгах с реестровыми номерами №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034.

На основании документов и информации, имеющих в материалах дела, Комиссия пришла к выводу, что в результате реализации устного картельного соглашения ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» смогли заключить государственные контракты на общую сумму 9 801 174,87 рублей и 1 247 900,00 рублей соответственно.

В соответствии со статьей 22 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 0148300037914000060, 0373200006514000034.

2. Рассмотрение дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Компания Фармстор» и ООО «Диамир» прекратить в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела № 05-15/71-15 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Компания Фармстор» и

ООО «Диамир», а также их должностных лиц, дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

<...>