

**Заявители:**

- |    |                        |
|----|------------------------|
| 1. | <b>Кропачев В.С.</b>   |
|    | «...»                  |
| 1. | <b>ООО «ПИАФ»</b>      |
|    | «...»                  |
|    | <b>Ответчики:</b>      |
| 1. | <b>ООО «Аси-Тур»</b>   |
|    | «...»                  |
| 1. | <b>ООО «Земля-Тур»</b> |
|    | «...»                  |

## **РЕШЕНИЕ**

### **о нарушении антимонопольного законодательства**

**№078/01/11-522/2019**

Резолютивная часть решения оглашена 14 февраля 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 28 февраля 2020 года

«28» февраля 2020 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела № 078/01/11-522/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...»;

«...»;

«...»;

рассмотрев дело №078/01/11-522/2019, возбужденное по признакам нарушения в действиях ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) («...») и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) («...») пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) выразившегося в заключении запрещенного антимонопольным законодательством соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах №0372200010618000001, №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025 на оказание услуг по организации и проведению тренировочных мероприятий для спортсменов отделения спортивной акробатики ГБУ СШОР «ВоВиС» в 2018-2019 году, по организации отдыха детей-инвалидов, а также лиц, сопровождающих детей-инвалидов в период летней оздоровительной кампании 2018 года, организации отдыха и оздоровления детей с ограниченными возможностями в южной климатической зоне в период летних школьных каникул 2018 года,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу поступила жалоба от Общества с ограниченной ответственностью «ПИАФ» (вх. №7505/19 от 15.03.2019) и обращение гр. «...» к депутату Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации седьмого созыва Сухареву И.К. (вх. №7772-ЭП/19 от 18.03.2019) по вопросу возможного наличия признаков антиконкурентного соглашения в действиях ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) при участии в торгах на оказание услуг организации стационарного отдыха детей для государственных бюджетных учреждений и администраций Санкт-Петербурга.

С целью проверки информации, изложенной в обращении, проведен анализ сведений, содержащихся на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), информации и сведений с электронных торговых площадок, а также исследована информация Федеральной налоговой службы России, в том числе с официального общедоступного сайта ФНС России <http://www.nalog.ru> об участниках Обществ.

В результате анализа указанной информации были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур», установлено, что данные общества в 2018-2019 совместно участвовали электронных аукционах №0372200010618000001, №0372200010619000003 и конкурсах с ограниченным участием №0172200002918000083, №0172200004318000025.

Приказом Санкт-Петербургского УФАС от 18.06.2019 №278/19 возбуждено антимонопольное дело №078/01/11-522/2019 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Санкт-Петербургским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ответчиков по настоящему делу.

Определением о назначении дела №078/01/11-522/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх.№78/20806/19 от 20.06.2019) у ответчиков была запрошена следующая информация:

1. выписки из ЕГРЮЛ (не позднее 3 месяцев);
2. сведения обо всех банковских счетах, открытых на территории Российской Федерации, обо всех операциях по данным счетам (с указанием контрагентов и наименование платежа) с 01.01.2016 по дату получения настоящего Определения. Необходимо приложить выписку из банка о движении денежных средств по каждому счету с 01.01.2016 по дату получения Определения. Таблицу необходимо заполнить в формате «.xls» (Excel);
3. штатное расписание (расстановку) проверяемого лица с указанием Ф.И.О. и должностей, за период с 01.01.2016 по дату получения настоящего Определения (в том числе уволенные);
4. реестр государственных контрактов (договоров) с указанием: номера торгов, заказчика, цены, победителя (исполнителя), предмета, субподрядчиков (с указанием ИНН по государственным контрактам за период с 01.01.2016 по дату проведения проверки. Таблицу необходимо заполнить в формате «.xls» (Excel);
5. расчет рентабельности участия Общества в рассматриваемых торгах, с указанием информации по каждому аукциону;
6. письменные пояснения по каждому из указанных аукционов, в которых общество принимало участие, с указанием нижнего порога цены, установленного руководством общества по каждому аукциону, с указанием должностного лица, установившего порог цены, определенной руководством общества стратегии поведения Общества при участии в аукционе, а также должностного лица, осуществлявшего подготовку заявки от имени Общества и должностного лица, осуществлявшего подачу ценовых предложений на электронной торговой площадке;
7. письменные пояснения по контрактам, заключенным по итогам проведения рассматриваемых торгов с указанием номера каждого контракта, объема выполненных по данному контракту (в процентах и в стоимости услуг), с приложением перечня платежных документов с указанием номера платежного документа, даты, и суммы, оплаченной по данному платежному документу, а также приложением самих платежных документов и актов сверки по поставленным товарам;
8. перечень лиц, входящих в одну группу с ответчиком, по форме, утвержденной приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293;
9. все имеющиеся договоры доверительного управления, агентские договоры, действовавшие на период с 2016 года по дату проведения проверки;
10. все имеющиеся договоры связи, интернета в том числе на выделение sim- карт, используемых обществом по средствам USB-модемов;
11. все имеющиеся договоры аренды на все занимаемые помещения на территории Санкт-Петербурга и Ленинградской области;
12. карточки счета № 51 (в электронном виде);
13. карточки счета № 66 (в электронном виде);
14. книги покупок/книги продаж (в электронном виде);
15. информацию о совокупном размере суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2018 год;
16. иная информация и документы о соответствии рассматриваемых в действиях ответчиков требованиям антимонопольного законодательства.

Проанализировав всю представленную информацию, Комиссия установила следующее.

#### 1. Анализ материалов дела №078/01/11-522/2019

С целью проверки информации, изложенной в обращении, проведен анализ сведений, содержащихся на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), информации и сведений с электронных торговых площадок, а также исследована информация Федеральной налоговой службы России, в том числе с официального общедоступного сайта ФНС России <http://www.nalog.ru> об участниках Обществ, исследована информация представленная удостоверяющим центром как по рассматриваемым закупкам в рамках антимонопольного дела, так и по иным закупкам, в которых участвовали названные организации установлено следующее.

По результатам анализа участия в торгах ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» установлено, что данные общества в 2018-2019 годах совместно участвовали в электронных аукционах №0372200010618000001, №0372200010619000003 и конкурсах с ограниченным участием №0172200002918000083, №0172200004318000025 на право заключения государственных контрактов по оказанию услуг по организации и проведению тренировочных мероприятий для спортсменов отделения спортивной акробатики ГБУ СШОР «ВоВиС» в 2018-2019 году, по организации отдыха детей-инвалидов, а также лиц, сопровождающих детей-инвалидов в период летней оздоровительной кампании 2018 года, организации отдыха и оздоровления детей с ограниченными возможностями в южной климатической зоне в период летних школьных каникул 2018 года. (Таблица №1)

Таблица №1

№ ОАЭФ	Дата опубликования извещения о проведении ОАЭФ	Дата подписания протокола	Определение состава хозяйствующих субъектов конкурентов	Оценка состояния конкуренции по результатам проведения электронного аукциона	Цена контракта	Снижение IP %

0372200010618000001	25.05.2018	09.06.2018	908 292,00	ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) ООО «Аси-Тур»	ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526)	899 209,08	-1	«5.19...»
0372200010619000003	22.03.2019	08.04.2019	1 680 000,00	(ИНН 7802816526) ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) ООО «Аси-Тур»	ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526)	1 663 200,00	-1	
0172200002918000083	24.07.2018	17.08.2018	1 316 820,00	(ИНН 7802816526) ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) ООО «Аси-Тур»	ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526)	1 351 875,00 (+2,5% от суммы НМЦК)	-0,2	
0172200004318000025	05.06.2018	13.06.2018	11 619 000,00	(ИНН 7802816526) ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) ООО «Аси-Тур»	ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526)	11 610 000,00	-0,08	

Торги №0372200010618000001, №0372200010619000003 №0172200002918000083, №0172200004318000025 в которых принимали участие ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) проходили при минимальном снижении начальной (максимальной) цены контракта (НМЦК) (0,08%-1%).

В указанных торгах участвовали две организации, поочередно формируя ценовые предложения с минимальным понижением. Общества создавали видимость конкуренции, впоследствии отказавшись от конкурентной борьбы за право заключения соответствующего государственного контракта.

Данные общества при участии в электронном аукционе № 0372200010618000001 осуществляли подачу заявок и ценовых предложений с одного IP-адреса – «5.19...».

В соответствии с информацией ПАО «Банк «Санкт-Петербург» (вх.№11029/19 от 12.04.2019), ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» в период проведения рассматриваемых аукционов, осуществляли доступ к системе «Банк-Клиент», «Интернет-Банк» с одного IP-адреса- «5.19...».

В соответствии с информацией ПАО «Банк «Санкт-Петербург» (вх.№15627/19 от 23.05.2019) смс-информирование от ПАО «Банк «Санкт-Петербург» осуществлялось для ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» по одному телефонному номеру - «...».

Согласно информации предоставленной АО «ЭР-Телеком Холдинг» (12568/19 от 24.04.2019), IP-адрес- «5.19...» был выделен в рамках действующего по настоящее время договора от 31.10.2014 №670919 при оказании Обществом телематических услуг связи для ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298). Адрес установки пользовательского оконечного оборудования: «...».

Согласно информации предоставленной ООО «Яндекс» (вх.№12719/19 от 25.04.2019), почта, принадлежащая ООО «Аси-Тур» - «...», была зарегистрирована 28.02.2017 в 13:14:28 с IP-адреса «5.19...», выделенным для ООО «Земля-Тур».

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-адреса и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов.

Таким образом, в случае использования ими одинаковых IP-адресов при подаче заявок и ценовых предложений в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме рассматривается в качестве одного из доказательств заключения антиконкурентного соглашения.

В соответствии с информацией из Единого государственного реестра юридических лиц на момент проведения рассматриваемых аукционов ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» имеют один юридический адрес («...»).

Юридический адрес ООО «Земля-Тур»: «...».

Юридический адрес ООО «Аси-Тур»: «...».

В соответствии с информацией предоставленной сайтом <http://www.spark-interfax.ru/>, компании ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» используют в качестве контактных одну почту электронную почту «...» и одни телефонные номера: «...», «...», «...».

«...».

Таким образом, торги между ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» проходили при минимальном снижении НМЦК (0,08% -1%). При этом поведение вышеуказанных организаций в целом свидетельствует о скоординированности их действий, при участии в торгах, направленных на достижение ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» единой цели в виде заключения государственного контракта заранее определенными участниками по наиболее выгодной цене.

#### **1. Анализ сведений от ФНС России.**

В соответствии с информацией из Единого государственного реестра юридических лиц (с официального сайта ФНС России - <https://egrul.nalog.ru/index.html>) на момент проведения рассматриваемых аукционов (с 24.07.2018 по 09.06.2018) генеральным директором ООО «Земля-Тур» являлась «...». Единственным участником общества являлся «...». Доля в уставном капитале «...» – 100%.

Генеральным директором ООО «Аси-Тур» являлся «...». Участниками общества являлись «...» (доля в уставном капитале – 35%), «...» (доля в уставном капитале – 35%) и «...» (доля в уставном капитале – 30%).

Согласно части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения указанной статьи закона 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.

В соответствии с частью 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции под контролем в указанной статье закона 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.

Из этого следует, что ООО «Земля-Тур» и ООО «Аси-Тур» не образовывали подконтрольную группу лиц на период участия в рассматриваемых торгах. В связи с чем, их совместные действия при участии в торгах №0372200010618000001, №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025 рассматриваются без учета положений части 7 и пункту 2 части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции в общем порядке.

#### **1. Анализ договора доверительного управления от 01.10.2017**

В ходе рассмотрения дела ООО «Земля-Тур», ООО «Аси-Тур» представили в Санкт-Петербургское УФАС России договор доверительного управления имуществом (далее – Договор) от 01.10.2017 г., заключенный между учредителем управления «...» и доверительным управляющим ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) в лице генерального директора «...». Согласно п.4 данного Договора учредитель управления передает доверительному управляющему на срок два года (до 01.10.2019) имущество (35% доли уставного капитала ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) в доверительное управление, при этом управление данным имуществом доверительный управляющий осуществляет в интересах выгодоприобретателя «...» – единственного участника ООО «Земля-Тур»).

В соответствии с ч. 1 ст. 1012 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.01.1996 N 14-ФЗ (далее - ГК РФ) по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Статус выгодоприобретателя по договору доверительного управления не наделяет «...» правом давать какие-либо обязательные к исполнению указания доверительному управляющему, то есть осуществлять контроль, а интерес выгодоприобретателя заключается именно в получении доходов от управления имуществом.

Документы, подтверждающие перечисления выплат, а также документы свидетельствующие о перечислении вознаграждения доверительному управляющему за исполнение договора доверительного управления в Санкт-Петербургское УФАС России отсутствуют.

22.07.2019 на Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России представитель по доверенности от ООО «Аси-Тур» «...» представил документы, а именно: Решение №1/19 внеочередного Общего собрания участников ООО «Аси-Тур» 10.01.2019 г., Протокол №7 общего собрания Участников ООО «Аси-Тур» 06.12.2018, Протокол №5 общего собрания Участников ООО «Аси-Тур» 27.12.2018, Решение от 13.12.2018 об одобрении участия в открытых аукционах от имени ООО «Аси-Тур», Решение от 07.02.2018 об одобрении участия в открытых аукционах от имени ООО «Аси-Тур», Протокол общего собрания Участников ООО «Аси-Тур» 16.07.2018.

Вышеперечисленные документы подтверждают, что договор доверительного управления является мнимой сделкой. В документах отсутствует подпись доверительного управляющего ООО «Земля-Тур». «...» самостоятельно принимал участие в общих собраниях и принимал решения об одобрении крупных сделок ООО «Аси-Тур».

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Согласно ч. 3 ст. 1012 ГК РФ сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается

соблюденым, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка "Д.У."

Согласно ч.1 ст. 170 ГК РФ мнимая сделка, то есть сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна.

Также в пояснениях ООО «Земля-Тур» (вх. 2638-ЭП/20 от 28.01.2020) и ООО «Аси-Тур» (вх. №2667-ЭП/20 от 28.01.2020) сказано, что обособление имущества, а именно 35% доли в уставном капитале ООО «Аси-Тур» не производилось.

Исходя из положений части 4 статьи 209 ГК РФ собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему).

Согласно ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав относятся вещи (включая наличные деньги и документарные ценные бумаги), иное имущество, в том числе имущественные права (включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права); результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Согласно ч.2 ст. 130 ГК РФ вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

Согласно ч. 1 ст. 1018 ГК РФ имущество, переданное в доверительное управление, обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего. Это имущество отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе, и по нему ведется самостоятельный учет. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет.

Согласно разъяснениям ФАС России от 24.12.2018 №ЦА/106192/18 при оценке договоров доверительного управления, заключенных между хозяйствующими субъектами-конкурентами, антимонопольным органам следует руководствоваться следующим.

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

В соответствии с частью 1 статьи 21 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» переход доли или части доли в уставном капитале общества к одному или нескольким участникам данного общества либо к третьим лицам осуществляется на основании сделки, в порядке правопреемства или на ином законном основании. В соответствии с частями 11, 12 указанного закона сделка, направленная на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, подлежит нотариальному удостоверению путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой недействительность этой сделки.

Доля или часть доли в уставном капитале общества переходит к ее приобретателю с момента внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ).

Информация о доверительном управлении в отношении ООО «Аси-Тур» была внесена в единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) 19.09.2019, хотя дата заключения договора 01.10.2017.

Согласно пункту 7 листа «д» формы № Р144001, утвержденной приказом ФНС России от 25.01.2012 № ММВ-7-6/25 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств», предусмотрено внесение в ЕГРЮЛ сведений о доверительном управляющем долей (долями) общества.

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему, а следовательно, отсутствует факт возможности распоряжения доверительным управляющим по собственному усмотрению более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на доли, составляющие уставный капитал юридического лица. Данная позиция подтверждается решениями арбитражных судов по делам №А40-66893/14, А40-202245/16, А40-46901/18, А40-111349/18, №А40-107482/2019.

При составлении договора доверительного управления было допущено две ошибки, неверно указан ИНН ООО «Аси-Тур» в п.4 и п.5 договора доверительного управления от 01.10.2017 указанн ИНН 780281652. Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, у ООО «Аси-Тур» ИНН 7802816526. не был надлежащим образом определен предмет договора.

С учетом изложенного, ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» должны были представить в Санкт-Петербургское УФАС России документы подтверждающие внесение соответствующих сведений в ЕГРЮЛ в период либо до начала рассматриваемых антимонопольным органом обстоятельств и документы подтверждающие обособление имущества с приложением балансов и документов подтверждающих открытия отдельного банковского счета. Несоблюдение вышеперечисленного влечет за собой недействительность этой сделки.

Таким образом, договор доверительного управления носит мнимый характер. «...» самостоятельно принимал участие в общих собраниях и принимал решения об одобрении крупных сделок ООО «Аси-Тур». Эти доказательства не содержат информации о том, что доверительный управляющий осуществлял свою деятельность.

Более того, «...» являясь выгодоприобретателем не мог бы влиять на действия генерального директора ООО «Земля-Тур» «...» так как доверительный управляющий независимое лицо, осуществляющее управление обособлением доли в силу ст. 1018 ГК РФ.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами Санкт-Петербургское УФАС России не может принять представленный договор доверительного управления, как доказательство того, что ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» подконтрольны какому-либо одному лицу.

1. **Анализ правовой позиции ответчиков по торгам №0372200010618000001, №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025 в ходе рассмотрения дела №078/01/11-522/2019.**

В письменных позициях ООО «Земля-Тур» (вх. №21283/19 от 15.07.2019) и ООО «Аси-Тур» (вх. №21284/19 от 15.07.2019) относительно электронного аукциона №0372200010618000001 сообщают, что:

1. Электронный аукцион №0372200010618000001 был объявлен заказчиком 25.05.2018 г., т.е. уже в рамках туристического сезона 2018 года. В этот период уже были заключены многие контракты и детские оздоровительные лагеря были практически заполнены, а путевки выкуплены в полном объеме. В этой ситуации руководство ООО «Аси-Тур», опасаясь возможного заполнения всех детских оздоровительных лагерей (далее –ДОЛ-контрагентов) в процессе участия в закупке, но до ее завершения, попросило принять участие в закупке ООО «Земля-Тур», с их ДОЛ-контрагентами, во избежание срыва исполнения контракта. Руководство ООО «Земля-Тур» согласилось.

Санкт-Петербургское УФАС России считает, что данные доводы подтверждаются фактом совместной подготовки и участия в торгах.

1. Действия ООО «Земля-Тур» и ООО «Аси-Тур» привели к пусть и минимальному, в размере одного процента, но снижению цены контракта. Несмотря на то, что в действиях ООО «Земля-Тур» и ООО «Аси-Тур» имеется нарушения норм антимонопольного законодательства, такие действия, как считает ООО «Земля-Тур», ООО «Аси-Тур» не повлекли ущерба общественным отношениям, не привели к излишнему расходованию бюджетных средств.

Санкт-Петербургское УФАС России проанализировав другие аукционы выявило, что в электронном аукционе №0372200166419000002 было понижение НМЦК 11%. В данном аукционе было подано три заявки: ООО «Земля-Тур», ООО «Объединение курортов юга» и ООО «Санаторное объединение». Контракт был подписан с ООО «Земля-Тур». Санкт-Петербургское УФАС России приходит к выводу, что у ООО «Земля-тур» при наличии в аукционе других участников процент снижения мог достигать до 11%.

1. Рассматриваемый случай является единичным, и ООО «Земля-Тур» не совершало аналогичных правонарушений впоследствии.

Исходя из Таблицы №1, было установлено 4 случая картельного сговора между ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур».

В письменной позиции ООО «Аси-Тур» (вх. №35276-ЭП/19 от 28.11.2019) и ООО «Земля-Тур» (вх.№ 35278-ЭП/19 от 28.11.2018) относительно электронного аукциона №0372200010618000001 сообщается, что:

1. В действиях ответчиков не содержится признаков антиконкурентного соглашения на право заключения государственного контракта, путем совместного участия в торгах в аукционе №0372200010618000001 в виду того, что целью участия в аукционе ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» было скорейшее заключение государственного контракта и оказания услуг по организации детского отдыха и оздоровления.

Данные доводы подтверждают сговор на торгах. ООО «Земля-Тур» страховала ООО «Аси-Тур» на торгах, тем самым создавая видимость конкуренции.

1. ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» входят в одну группу лиц и находятся под контролем «...» на основании п.7 ч. 1 ст. 9 и ч. 8 ст. 11 ФЗ №135 «О защите конкуренции». «...» на момент проведения электронного аукциона является единственным участником ООО «Земля-Тур» владеющим 100% уставного капитала в силу заключенного капитала ООО «Аси-тур». Таким образом «...» и «...» распоряжаются 70% уставного капитала ООО «Аси-Тур» и на момент проведения электронного аукциона 100% уставного капитала ООО «Земля-Тур».

Санкт-Петербургское УФАС России установило что, по договору доверительного управления 35% доли уставного капитала было передано ООО «Аси-Тур», а ни «...», который является выгодоприобретателем. По договору доверительного управления «...» положено только вознаграждение, которое составляет 50 000 рублей.

Более того, «...» являясь выгодоприобретателем не мог бы влиять на действия генерального директора ООО «Земля-Тур» «...» так как доверительный управляющий независимое лицо, осуществляющее управление обособлением доли в силу ст. 1018 ГК РФ.

В письменных позициях ООО «Земля-Тур» (вх. 2638-ЭП/20 от 28.01.2020) и ООО «Аси-Тур» (вх. №2667-ЭП/20 от 28.01.2020) относительно электронного аукциона №0372200010619000003 сообщается, что совместное участие ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» обусловлено необходимостью скорейшего заключения государственного контракта и оказания услуг по организации детского отдыха и оздоровления. Основанием совместного участия ответчиков в электронного аукциона №0372200010619000003 является устное распоряжение руководителей ООО «Земля-Тур» и ООО «Аси-Тур».

Электронный аукцион №0372200010619000003 проходил при минимальном снижении НМЦК (-1%)

В письменных позициях ООО «Земля-Тур» (вх. 37250-ЭП/19 от 11.12.2019) и ООО «Аси-Тур» (вх. №37251-ЭП/19 от 11.12.2019) относительно конкурса с ограниченным участием №0172200004318000025 сообщается, что совместное участие ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» обусловлено необходимостью скорейшего заключения государственного контракта и оказания услуг по организации детского отдыха и оздоровления. Для исполнения условий конкурсной документации об оказании услуг в июне- августе 2018 г. у исполнителя ООО «Аси-Тур» оставалось четыре дня.

Конкурс с ограниченным участием №0172200004318000025 проходил при минимальном снижении НМЦК (-0,8%). ООО «Земля-Тур» в данном конкурсе не подавало ценовых предложений.

В письменных позициях ООО «Земля-Тур» (вх. 2638-ЭП/20 от 28.01.2020) и ООО «Аси-Тур» (вх. №2667-ЭП/20 от 28.01.2020) относительно открытого конкурса с ограниченным участием №0172200002918000083 сообщается, что совместное участие ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» обусловлено необходимостью скорейшего заключения государственного контракта и оказания услуг по организации детского отдыха и оздоровления. Основанием участия ответчиков в электронном аукционе №0372200010619000003 является устное распоряжение руководителей ООО «Земля-Тур» и ООО «Аси-Тур».

Открытый конкурс с ограниченным участием №0172200002918000083 проходил при минимальном снижении НМЦК (-0,2%). ООО «Земля-Тур» в данном конкурсе вообще не понижалось. 06 сентября 2018 было подписано дополнительное соглашение №1 к государственному контракту №5 от 29.08.2018 г. между администрацией Пушкинского района Санкт-Петербурга и ООО «Аси-Тур». Соглашение увеличило сумму Государственного контракта на 38 625,00 (тридцать восемь тысяч шестьсот двадцать пять рублей 00 копеек). Контракт был заключен на сумму 1 351 875,00.

В письменных позициях ООО «Земля-Тур» (вх. 35275-ЭП/19 от 28.11.2019) и ООО «Аси-Тур» (вх. №35276-ЭП/19 от 28.11.2019) относительно электронного аукциона №0372200010618000001 сообщается, что совместное участие ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» обусловлено необходимостью скорейшего заключения государственного контракта и оказания услуг по организации детского отдыха и оздоровления.

Электронный аукцион №0372200010618000001 проходил при минимальном снижении НМЦК (-1%).

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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с пунктом 18 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.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся 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.

Совокупность вышеуказанных обстоятельств свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. В совокупности и взаимосвязи такие обстоятельства исключают случайность и указывают на наличие и исполнение ответчиками по настоящему делу антиконкурентного соглашения при участии в электронном аукционе №0372200010618000001, и открытых конкурсах №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025.

#### 1. Выводы Санкт-Петербургского УФАС России по результатам рассмотрения дела №078/01/11-1007/2019.

На комиссии 14 февраля 2020 года, представитель по доверенности от ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) в ответ на заключение об обстоятельствах дела №078/01/11-522/2019 (исх.№ 06/3661/20 от 06.02.2020) представили возражения и не согласились с вменяемым нарушением. ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) в своих возражениях пояснили:

1. Совпадение одного и того же IP-адреса, телефонных номеров и электронной почты обусловлено объективными причинами ввиду заключенного договора аренды нежилого помещения, согласно данному договору ООО «Аси-Тур» сдает в аренду ООО «Земля-Тур» 50 кв.м. нежилого помещения расположенного по адресу: «...». Также на комиссии представитель по доверенности пояснил, что электронная почта «...» фактически относится к бухгалтеру который трудоустроен и в ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур», сотрудником решались рабочие моменты ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» через одну почту. Бухгалтерия у ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» одна и проводить банковские операции по одному номеру удобнее. Электронная почта «...» ни к ООО «Аси-Тур», ни к ООО «Земля-Тур» отношения не имеет.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае координации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации в аналогичных случаях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия сторон возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

1. ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» входят в одну группу лиц и находятся под контролем «...» на основании п.7 ч. 1 ст. 9 и ч. 8 ст. 11 ФЗ №135 «О защите конкуренции». «...» на момент проведения электронного аукциона является единственным участником ООО «Земля-Тур» владеющим 100% уставного капитала в силу заключенного капитала ООО «Аси-Тур». Таким образом «...» и «...» распоряжаются 70% уставного капитала ООО «Аси-Тур» и на момент проведения электронного аукциона 100% уставного капитала ООО «Земля-Тур».

Санкт-Петербургское УФАС России установило что, по договору доверительного управления 35% доли уставного капитала было передано ООО «Аси-Тур», а не «...», который является выгодоприобретателем. По договору доверительного управления «...» положено только вознаграждение, которое составляет 50 000 рублей.

Более того, «...» являясь выгодоприобретателем не мог бы влиять на действия генерального директора ООО «Земля-Тур» «...» так как доверительный управляющий независимое лицо, осуществляющее управление обособлением доли в силу ст. 1018 ГК РФ.

Позиция ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» сводится к тому, что компании не отрицают, что принимали совместное участие в рассматриваемых торгах, они считают что имели на это право в силу наличия договора доверительно управления.

Также представитель от ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» пояснил, что компании принимают решения совместно. В рамках данных аукционов и конкурсов было принято решение участвовать совместно, ввиду подконтрольности ООО «Аси-Тур» ООО «Земля-Тур».

На вопрос в чем заключалась подконтрольность ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» представитель по доверенности пояснил, что подконтрольность компаний заключалась в том, что две компании анализируют рынок и одна из компаний выигрывает. Общества понимая высокую степень проходимости того или иного аукциона, предварительно заключают между ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» и лагерями агентские договоры или договоры купли продажи и заранее выкупают путевки. Анализируя рынок учитывают показатели потребности прошлого года и покупают путевки, выходят на конкурс и выигрывают его.

На торгах компании позиционировали себя как две разные компании, но эти Компани объединяет заключенный договор доверительного управления. Но при подачи заявок компании нигде не указывали что находятся в доверительном управлении и фактически каждая компания при участии в аукционе или конкурсе выходила самостоятельно.

Представитель по доверенности пояснил, что отметку о доверительном управлении не было необходимости указывать, потому что участвовали в торгах всего 2 компании.

На вопрос, как компании могли знать будут ли участвовать другие компании или нет представитель пояснил, что со 100 % вероятностью компании знать кто будет участвовать не могли. ООО «Земля-Тур» и ООО «Аси-Тур» каждый год делают определённое планирование по путевкам, они покупают различные путевки у лагерей, центров отдыха и исходя из потребностей заказчика по предыдущему году можно сделать планирование сколько путевок будет нужно закупить с учетом потребности у заказчика. После того, как были выкуплены путевки, ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» понимаю, что заказчик будет выставлять закупки с определёнными техническими условиями, под которые оказать услуги смогут только ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» ввиду заранее выкупленных путевок, компании не могли участвовать в торгах в связи с тем, что не могли фактически оказать, предоставить те услуги, которые требует конкурсная документация.

ООО «Аси-Тур» и ООО «Земля-Тур» анализируя ситуацию выкупают путевки у определенных лагерей и планируют примерно в каких лагерях будет потребность у того или иного заказчика.

Подконтрольность компаний заключалась в том, что ООО «Земля-Тур» принимала фактические решения участвовать в аукционе и ООО «Аси-Тур» совместно с ООО «Земля-Тур» участвовало на основании принятого решения ООО «Земля-Тур».

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют документы, в которых доказывается подконтрольность двух обществ. При участии в аукционах ООО «Земля-Тур» нигде не указывало, что находится в доверительном управлении у ООО «Аси-Тур».

Одна компания принимала фактические решения об участие в аукционе и другая компания совместно с ней участвовала в этом и заключалась подконтрольность

Совокупность вышеуказанных косвенных обстоятельств свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. В совокупности и взаимосвязи такие обстоятельства исключают случайность и указывают на наличие и исполнение ответчиками по настоящему делу антиконкурентного соглашения при участии в торгах №0372200010618000001, №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025 между ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) которое привело к поддержанию цен на торгах.

Согласно пункту 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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с пунктом 18 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.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся 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.

Как разъяснено в пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утверждённого Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Совокупность вышеуказанных косвенных обстоятельств свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. В совокупности и взаимосвязи такие обстоятельства исключают случайность и указывают на наличие и исполнение ответчиками по настоящему делу антиконкурентного соглашения при участии в торгах №0372200010618000001, №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025 в связи с чем Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Совокупный объем дохода, полученного ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) по контрактам, заключенным по результатам торговых процедур №0372200010618000001, №0372200010619000003,

№0172200002918000083, №0172200004318000025 составил 15 524 284, 08 рублей, в связи с чем, в действиях указанных лиц не усматриваются признаки состава преступления, предусмотренного ст.178 УК РФ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2 статьи 41, частью 3 статьи 42, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении запрещенного антимонопольным законодательством соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах при участии в торгах №0372200010618000001, №0372200010619000003, №0172200002918000083, №0172200004318000025;
2. Выдать предписания ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) о недопущении действий, которые могут привести к нарушению запретов на ограничивающие конкуренцию соглашения при участии в торгах;
3. Передать материалы дела №078/01/11-522/2019 уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Аси-Тур» (ИНН 7802816526) и ООО «Земля-Тур» (ИНН 7802727298) и виновных должностных лиц обществ производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии «...»

«...»

Члены комиссии

«...»

*Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.*