АО «ХК «Эволюция»

119034, г. Москва, пер. Пречистенский,

д. 5, этаж 2, помещение VI, комната 1

ООО «АнтрацитИнвестПроект»

119285, г. Москва,

МЖД Киевское 5-й км, дом 1,

строение 1, этаж 2, помещение 20/2

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/11-13093/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «03» декабря 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено «03» декабря 2020 года.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии — заместителя руководителя Московского УФАС России <...>; членов Комиссии: начальника отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков <...>, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков <...> (далее — Комиссия), рассмотрев дело по признакам нарушения акционерным обществом «Холдинговая компания «Эволюция»
ОГРН 1187746915157, ИНН 7706460690, место нахождения: 119034, город Москва, переулок Пречистенский, дом 5, этаж 2, помещение VI, комната 1
(далее — АО «ХК «Эволюция») и обществом с ограниченной ответственностью «АнтрацитИнвестПроект» ОГРН 1187746929413, ИНН 7706461260, место нахождения: 119285, г. Москва, МЖД Киевское 5-й км, дом 1, строение 1, этаж 2, помещение 20/2 (далее — ООО «АнтрацитИнвестПроект») пункта 2 части 1
статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения, реализация которого могла привести
к поддержанию цен на торгах на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04),

в присутствии представителя АО «ХК «Эволюция» <...>
и представителей ООО «АнтрацитИнвестПроект» <...> и <...>, действующих на основании доверенностей,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России (далее — Управление) поступило письмо ФАС России от 30.03.2020 №АЦ/25999/20 (вх.№ 18573-ЭП/20 от 01.04.2020) о наделении полномочиями на рассмотрение материалов, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, представленных Прокуратурой Республики Саха (Якутия) и УФАС по Республике Саха (Якутия).

В соответствии с пунктами 1,3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основаниями для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела
о нарушении антимонопольного законодательства является поступление
из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее — материалы), а также обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Из сведений, содержащихся в материалах, представленных Прокуратурой Республики Саха (Якутия) и УФАС России по Республике Саха (Якутия), установлено, что АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект» приняли совместно участие в аукционе на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04). При этом в ходе торгов было сделано предложение только ООО «АнтрацитИнвестПроект», равное шагу аукциона (10% от начальной цены); АО «ХК «Эволюция» предложений о цене
не делало.

В результате отказа АО «ХК «Эволюция» от конкурентной борьбы
с ООО «АнтрацитИнвестПроект» победителем было признано
ООО «АнтрацитИнвестПроект», сделавшее единственное предложение о цене разового платежа аренды участка недр, на 10%

отличавшееся от начальной цены.

Кроме того, УФАС по Республике Саха (Якутия) сообщено о том,
что по результатам рассмотрения заявок АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» установлены также различные факты, свидетельствующие о взаимодействии между ними.

Таким образом, материалы, представленные Прокуратурой Республики Саха (Якутия) и УФАС России по Республике Саха (Якутия), указывали на признаки реализации картельного сговора между АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» в ходе аукциона на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия)
с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04), в связи с чем приказом Московского УФАС России
от 07.08.2020 № 203 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» было возбуждено дело
№ 077/01/11-13093/2020 по признакам нарушения АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Основанием для возбуждения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства явилось поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (далее — материалы)
и обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела № 077/01/11-13093/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, анализа материалов Прокуратуры Республики Саха (Якутия) и УФАС России по Республике Саха (Якутия), а также сведений
и документов, дополнительно запрошенных Управлением у заказчика
по рассматриваемому аукциону - Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия) (далее — Якутнедра), а также участника торгов, отказавшегося
от конкурентной борьбы, - АО «ХК «Эволюция», было установлено следующее.

Приказом Управления по недропользованию по Республике Саха (Якутия)
от 07.11.2019 №508 утверждена необходимость проведения аукциона на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия)
с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля, а также утверждены порядок и условия проведения аукциона.

В соответствии с указанным приказом Управлением по недропользованию
по Республике Саха (Якутия) 07.11.2019 был объявлен аукцион на право пользования недрами на месторождении Сыллахское, расположенном
на территории муниципального образования «Нерюнгринский район»
и муниципального образования «Олекминский район» в Республике Саха (Якутия)
с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04). Начальная цена торгов (стартовый размер разового платежа
за пользование недрами) составила 271 850 000 руб.

Данные об аукционе сведены в таблицу №1.

Таблица № 1

Номер аукциона	Предмет аукциона	Наименование заказчика	НМЦ	Дата публикации извещения	Дата торгов	Наименование победителя	Последнее ЦП победителя
071119/0922073/04	право пользования недрами на месторождении Сыллахское, расположенном на территории муниципального образования «Нерюнгринский район» и муниципального образования «Олекминский район» в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля	Управление по недропользованию по Республике Саха (Якутия)	271 850 000,00	08.11.19	25.12.2019	ООО «АнтрацитИнвестПроект»	299 035 000,00 10,0

Согласно порядку проведения торгов, заявки на участие в аукционе надлежало представить, в том числе на бумажном носителе. Согласно отметкам Якутнедра
о принятии конвертов с заявочными материалами АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» направили заявки в адрес заказчика в один и тот же день — 09.12.2019, при том, что заявки принимались в период с 07.11.2019
по 12.12.2019.

Кроме того, по результатам анализа файлов заявочных материалов, представленных АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект»
в электронной форме, установлено, что файлы заявок типа «опись документов» были преобразованы и сохранены на одном и том же электронно-вычислительном устройстве с учетной записью «Alexander Stepanov». При этом опись документов ООО «АнтрацитИнвестПроект» была подписана представителем по доверенности - <...>. На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект»
в ходе подготовки заявок координировали свои действия и обменивались файлами заявок, в том числе силами доверенного лица ООО «АнтрацитИнвестПроект».

Совместная подготовка конкурентов к торгам возможна 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. Следовательно, такие действия ответчиков возможны исключительно
в результате достигнутых договоренностей.

По результатам анализа документов, представленных АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» в качестве подтверждения наличия специалистов для выполнения работ, предусмотренных договором с заказчиком,
и информации о подрядных организациях, которых предполагается привлечь
к работам по договору, Комиссией установлено, что обществами представлены сведения об одних и тех же подрядных организациях — ООО «Ай Ди Инжинирс», ООО «ДЭТРА», ООО «ГС», ООО «ХГРП», ООО «АСЛ-Технолоджис»,
и об одних и тех же физических лицах-сотрудниках указанных подрядных организаций, что дополнительно свидетельствует о наличии между обществами взаимодействия и сотрудничества.

Письмом Управления от 07.04.2020 №ЕП/18579/20 у АО «ХК «Эволюция» были запрошены пояснения о целях участия АО «ХК «Эволюция» в рассматриваемых торгах, учитывая явку его представителя на торги
и воздержание от подачи ценового предложения после шага, сделанного
ООО «АнтрацитИнвестПроект» с повышением 10% (минимальный шаг аукциона).

АО «ХК «Эволюция» представлены пояснения (вх. № 26514-ЭП/20
от 27.04.2020), согласно которым решение об участии в аукционе было принято
в целях развития новых перспективных направлений инвестиционной деятельности, при этом решение об отказе от подачи ценового предложения было обусловлено повышением цены лота до уровня, когда дальнейшее ее повышение становится нецелесообразным. Вместе с тем Комиссия отмечает, что в ходе торгов
не произошло существенного повышения начальной цены лота; единственное сделанное в ходе торгов предложение было равно шагу аукциона (10% от начальной цены).

Таким образом, отказ АО «ХК «Эволюция» от конкурентной борьбы
с ООО «АнтрацитИнвестПроект», обеспечивший победу
ООО «АнтрацитИнвестПроект» с минимальным повышением начальной цены договора, в совокупности с установленными фактами совместной подготовки
к торгам и взаимодействия с одними и теми же подрядными организациями
и их сотрудниками, свидетельствует о наличии договоренностей между
АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект», которые могли привести
к поддержанию цены на аукционе на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля.

Следует также отметить, что АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» в период проведения аукциона располагались по одному и тому же адресу: 119034, город Москва, переулок Пречистенский, дом 5, этаж 2, помещение VI (комната 1 и комната 3 соответственно).

Кроме того, в ходе рассмотрения дела АО «ХК «Эволюция» (вх. № 82900/20
от 05.11.2020) и ООО «АнтрацитИнвестПроект» (вх. № 83477/20 от 06.11.2020) представили заявления о заключении между ними соглашения, недопустимого
в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, реализованного в ходе рассматриваемого Комиссией аукциона.

Ответчиком, первым представившим такое заявление, АО «ХК «Эволюция» (вх. № 82900/20 от 05.11.2020) сообщено, что между ним и ООО «АнтрацитИнвестПроект» было заключено устное картельное соглашение
в отношении аукциона на право пользования недрами на месторождении Сыллахское, расположенном на территории муниципального образования «Нерюнгринский район» и муниципального образования «Олекминский район»
в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04).

АО «ХК «Эволюция» также сообщено, что по условиям картельных договоренностей общество должно было осуществлять пассивное поведение в ходе торгов и не препятствовать победе ООО «АнтрацитИнвестПроект» в случае отсутствия в торгах иных участников.

Основанием для заключения устного картельного соглашения, согласно позиции АО «ХК «Эволюция», явилось нахождение ответчиков в ноябре-декабре 2019 года в процессе подготовки к образованию АО «ХК «Эволюция»

и ООО «АнтрацитИнвестПроект» одной группы лиц. (С 04.03.2020 АО «ХК «Эволюция» является участником ООО «АнтрацитИнвестПроект» с долей 80%,
о чем свидетельствуют как документы, представленные ответчиками, так
и информация, размещенная на сайте ФНС России. При этом по состоянию на дату проведения рассматриваемого аукциона ответчики не входили в одну подконтрольную группу лиц.)

АО «ХК «Эволюция» представлены сведения, что антиконкурентные договоренности были расторгнуты, в подтверждение чего им приложена копия уведомления о расторжении таких договоренностей.

ООО «АнтрацитИнвестПроект» (вх. № 83477/20 от 06.11.2020) своим заявлением о заключении соглашения, недопустимого в соответствии
с антимонопольным законодательством Российской Федерации, реализованного
в ходе рассматриваемого Комиссией аукциона, полностью подтверждены сведения, представленные АО «ХК «Эволюция».

ООО «АнтрацитИнвестПроект» сообщено, что по условиям заключенного соглашения АО «ХК «Эволюция» в отсутствие иных участников торгов не должно было осуществлять активные конкурентные действия в адрес
ООО «АнтрацитИнвестПроект».

Ответчиком также подтверждены сведения, представленные ранее АО «ХК «Эволюция», относительно того, что в период проведения торгов общества находились в процессе образования группы лиц и фактически действовали в единых целях.

ООО «АнтрацитИнвестПроект» также представлена копия уведомления
о расторжении картельных договоренностей.

Таким образом, факты, установленные Комиссией в ходе рассмотрения дела,
а также сведения, представленные АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект», свидетельствуют о заключении между ними устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены в ходе аукциона на право пользования недрами на месторождении Сыллахское, расположенном на территории муниципального образования «Нерюнгринский район» и муниципального образования «Олекминский район» в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04).

Также Комиссией в рамках рассмотрения дела был проведен анализ состояния конкуренции в объеме, установленном п. 10.9 порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России
от 28.04.2010 № 220, и необходимом для рассмотрения дела.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции от 11.11.2020
на аукционе на право пользования недрами на месторождении Сыллахское, расположенном на территории муниципального образования «Нерюнгринский район» и муниципального образования «Олекминский район» в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04) Комиссией установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 07.11.2019 по 25.12.2019 включительно.

2. Предметом аукциона являлось право пользования недрами на месторождении Сыллахское, расположенном на территории муниципального образования «Нерюнгринский район» и муниципального образования «Олекминский район» в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля.

3. Состав хозяйствующих субъектов, которые в период проведения торгов являлись между собой конкурентами за право заключения договора с заказчиком - АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект».

Комиссия дополнительно отмечает, что подача заявок на одни и те же торги свидетельствует о согласии осуществить работы в рамках того товарного рынка, который соответствует предмету торгов. В силу изложенного участники торгов признаются конкурентами в рамках таких торгов.

Кроме того, на заседании Комиссии, состоявшемся 11.11.2020 в дистанционном режиме, представитель АО «ХК «Эволюция» подтвердил, что у АО «ХК «Эволюция» имелись и имеются технические и финансовые возможности для исполнения договора с заказчиком в случае, если бы общество было признано победителем рассматриваемых Комиссией торгов.

Из сведений, содержащихся в выписках из Единого государственного реестра юридических лиц, представленных АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект» в составе аукционных заявок, установлено,
что общества были учреждены в 2018 году одними и теми же
лицами — АО «Инвестиционная компания «Регион» и ООО «Концерн «Россиум»,
а в настоящее время (с 04.03.2020) АО «ХК «Эволюция» является участником
ООО «АнтрацитИнвестПроект» с долей 80%, то есть в настоящее время АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект» входят в одну подконтрольную группу лиц.

Вместе с тем, по состоянию на дату проведения рассматриваемых торгов (25.12.2019) генеральными директорами и участниками обществ являлись следующие лица:

АО «ХК «Эволюция»: генеральный директор и единственный
акционер —<...>;

ООО «АнтрацитИнвестПроект»: генеральный директор — <...>, участники — АО «Инвестиционная компания «Регион» (42,5%), ООО «Россиум» (42,5%), АО «ОГК Менеджмент» (15%).

Таким образом, АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект»
по состоянию на дату проведения рассматриваемого аукциона не входили в одну группу лиц по признакам, предусмотренным частями 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

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, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном

рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Таким образом, учитывая совокупность установленных фактов, таких как:

- отказ АО «ХК «Эволюция» от конкурентной борьбы
с ООО «АнтрацитИнвестПроект», обеспечивший победу
ООО «АнтрацитИнвестПроект» с минимальным повышением начальной цены договора;

- создание файлов заявок типа «опись документов» на одном и том же электронно-вычислительном устройстве с учетной записью «Alexander Stepanov» (при этом представителем по доверенности ООО «АнтрацитИнвестПроект» являлся <...>);

- указание в заявках одних и тех же компаний и их сотрудников, планируемых к привлечению в качестве подрядчиков в ходе исполнения договора
с заказчиком;

- нахождение ответчиков по одному и тому же адресу, а также наличие между АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект» аффилированности до и после проведения торгов и их нахождение в одной подконтрольной группе лиц в настоящее время;

- представление ответчиками заявлений о заключении между ними устного картельного соглашения в отношении рассматриваемых Комиссией торгов,

Комиссия, пришла к выводу о том, что АО «ХК «Эволюция»
и ООО «АнтрацитИнвестПроект» нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены в ходе аукциона на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04).

Доход АО «ХК «Эволюция» и ООО «АнтрацитИнвестПроект» от реализации картельного соглашения между ответчиками Комиссией не установлен.

Ущерб от реализации картельного соглашения между ответчиками Комиссией не установлен.

Замечания и возражения, представленные ответчиками по результатам ознакомления с заключением об обстоятельствах дела № 077/01/11-13093/2020
(исх. от 12.11.2020 №ЕП/63524/20), учтены в настоящем решении.

Основания для выдачи ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентных соглашений и участия в них отсутствуют в связи с завершением реализации соглашений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать акционерное общество «Холдинговая компания «Эволюция» ОГРН 1187746915157, ИНН 7706460690, место нахождения: 119034, город Москва, переулок Пречистенский, дом 5, этаж 2, помещение VI, комната 1
и общество с ограниченной ответственностью «АнтрацитИнвестПроект»
ОГРН 1187746929413, ИНН 7706461260, место нахождения: 119285, г. Москва, МЖД Киевское 5-й км, дом 1, строение 1, этаж 2, помещение 20/2 нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены в ходе аукциона на право пользования недрами на месторождении Сыллахское в Республике Саха (Якутия) с целью геологического изучения, разведки и добычи каменного угля (Извещение №071119/0922073/04).

2. Предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту запрещённого соглашения ответчикам не выдавать
в связи с завершением его реализации.

3. Материалы по делу № 077/01/11-13093/2020 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования в отношении ООО «АнтрацитИнвестПроект»
в соответствии со статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>