ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ УЧАСТИЯ ОТВЕТЧИКА ПО ДЕЛУ

В РАССМОТРЕНИИ ДЕЛА № № 042/01/11-637/2020

«02» сентября 2020 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<…> – руководитель управления;
Члены Комиссии:	<…> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи;
	<…> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи,

рассмотрев дело № 042/01/11-637/2020 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сибирский успех - Кузбасс» (650056, г. Кемерово, ул. Марковцева, д.10, офис 129/1), закрытым акционерным обществом Научно-производственное объединение «Гарант» (129337, г. Москва, ул. Красная сосна, д.30, стр.1), закрытым акционерным обществом «Сибирский успех» (630009, г. Новосибирск, ул. Добролюбова, д.16, этаж 1), обществом с ограниченной ответственностью «Номинал-регион» (630096, г. Новосибирск, ул. Киевская, д.28, кв.73) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), установила:

06.05.2020 г. по результатам рассмотрения заявления физического лица приказом Кемеровского УФАС России № 57 возбуждено дело № 042/01/11-637/2020 по признакам нарушения ООО «Сибирский успех - Кузбасс», ЗАО НПО «Гарант», ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион» пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в заключении устного соглашения для участия в электронном аукционе с реестровым номером на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) 0339300324418000042 (далее – Закупка), которое привело к поддержанию цены на торгах, проведенных рамках Закупки.

Определением от 14.05.2020 г. рассмотрение дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 25.06.2020 г. на 15 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

20.05.2020 г. от ЗАО НПО «Гарант» поступило письменное согласие на получение всех процессуальных документов по делу по электронной почте, с указанием адресов электронной почты. Данным письмом ЗАО НПО «Гарант» сообщило также о согласии на рассмотрение дела с использованием системы видеоконференцсвязи (ВКС), в связи с чем просило обеспечить такую возможность.

21.05.2020 г. от ООО «Сибирский успех - Кузбасс» поступило уведомление о

невозможности участвовать в рассмотрении дела посредством системы ВКС, указало, что его сотрудник будет присутствовать на рассмотрении дела лично. Кроме того, в данном письме ООО «Сибирский успех - Кузбасс» указало, что родственные связи у его сотрудников с сотрудниками других организаций отсутствуют, а также приведен список сотрудников общества.

22.05.2020 г. от ЗАО «Сибирский успех» поступило согласие присутствовать на рассмотрении настоящего дела посредством системы ВКС.

25.05.2020 г. от ООО «Номинал-регион» поступило уведомление об отсутствии технической возможности участвовать в заседании посредством ВКС.

02.06.2020 г. от ЗАО НПО «Гарант» поступило письмо, согласно которому: общество указало почтовый адрес и адреса электронной почты, на которые необходимо высылать корреспонденцию по делу; указано, что акционеры ЗАО НПО «Гарант», один из которых является также руководителем общества, являются родными братьями. Вместе с тем данные лица не имеют родственных связей с участниками, акционерами и руководителями ООО «Сибирский успех - Кузбасс», ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион»; указан список сотрудников, состоящих в штате ЗАО НПО «Гарант» в 2018 году. Кроме того, к указанному письму ЗАО НПО «Гарант» приложено два ходатайства: 1. об истребовании доказательств, согласно которому ЗАО НПО «Гарант» указывает на то, что антимонопольным органом сделан неверный вывод о непредставлении во второй части заявки ЗАО НПО «Гарант» на участие в Закупке документов. Для подтверждения своих доводов ЗАО НПО «Гарант» направило запрос оператору электронной площадки «Сбербанк-АСТ», однако получило ответ о том, что подобные сведения могут быть представлены только контролирующему органу, в связи с чем ЗАО НПО «Гарант» просит запросить у оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» информацию о том, содержалась ли в составе указанной заявки вторая часть, а также осуществлялись ли действия в личном кабинете ЗАО НПО «Гарант» в промежутке с 27.08.2018 г. 05:00 до 27.08.2018 г. 07:00 с целью подачи ценовых предложений по Закупке; 2. об ознакомлении с материалами дела, согласно которому ЗАО НПО «Гарант» просило предоставить возможность ознакомления с материалами дела № 042/01/11-637/2020 онлайн с использованием программного обеспечения посредством сети «Интернет» (дистанционным способом), либо направить копии документов, содержащих материалы дела, в адрес ЗАО НПО «Гарант» на почтовый адрес, в том числе электронный.

10.06.2020 г. от ЗАО «Сибирский успех» поступило ходатайство об обеспечении возможности участия в рассмотрении дела посредством ВКС с указанием данных IT – специалиста.

17.06.2020 г. от ЗАО «Сибирский успех» поступило письмо, согласно которому: общество указало почтовый и электронные адреса на которые необходимо высылать корреспонденцию по делу; выписку из реестра акционеров; указано на отсутствие родственных связей между руководителем ЗАО «Сибирский успех» и другими физическими лицами, фигурирующими в настоящем деле. Согласно пояснениям, руководитель ЗАО «Сибирский успех» является только однофамильцем с акционерами и руководителем ЗАО НПО «Гарант».

17.06.2020 г. от ООО «Номинал-регион» поступило уведомление, согласно которому:

общество сообщало сведения о почтовом адресе для направления корреспонденции; указывало, что его руководитель и единственный участник не имеет родственных связей с перечисленными в определении от 14.05.2020 г. лицами; по состоянию на конец 2018 г. в обществе в штате находился один сотрудник - директор.

17.06.2020 г. от ЗАО НПО «Гарант» поступили письменные объяснения по делу, согласно которым: общество вновь указало на неверный вывод относительно не оформления им второй части заявки на участие в Закупке; проведение аукциона по Закупке было назначено на 05:15 (московское время) 27.08.2018 г., в связи с чем сотрудником ЗАО НПО «Гарант» была установлена функция «робота», для принятия участия в торгах в автоматическом режиме. При применении данной функции периодически возникают сбои и в данном случае «робот» не сработал, в связи с чем ЗАО НПО «Гарант» не приняло участие в подаче ценовых предложений; по мнению ЗАО НПО «Гарант» антимонопольным органом не установлено ни одного из доказательств, перечисленных в разъяснении № 3 Президиума ФАС России, подтверждающих заключение и участие ЗАО НПО «Гарант» во вменяемом антиконкурентном соглашении; ЗАО НПО «Гарант» является самостоятельным юридическим лицом, ни с одним из участников дела не входит в одну группу и никак не аффилировано к ним, не влияет на них и не является зависимым, отсутствуют какие-либо связи, в силу которых может оказываться воздействие одного лица на другое. При участии в Закупке ЗАО НПО «Гарант» преследовало исключительно собственные цели – получение выгоды; ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке предлагало товар, дистрибьютером которого является, производства Carestream и SFM, при этом, согласно заключенному по результатам Закупки контракту, ООО «Сибирский успех - Кузбасс» должно было поставить рентгеновскую медицинскую пленку производства AGFA, следовательно, ЗАО НПО «Гарант» не могло иметь никакой выгоды от отказа от конкурентной борьбы при участии в Закупке.

25.06.2020 г. состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором Комиссией удовлетворены ходатайства ЗАО НПО «Гарант» об истребовании доказательств и ознакомлении с материалами дела. Вместе с тем в удовлетворении ходатайства об ознакомлении с материалами дела онлайн с использованием программного обеспечения посредством сети «Интернет» (дистанционным способом), либо направлении копии материалов дела, в адрес ЗАО НПО «Гарант» на почтовый адрес, в том числе электронный, отказано.

При рассмотрении дела законный представитель ООО «Сибирский успех - Кузбасс» указал, что никакого соглашения ни с кем ООО «Сибирский успех - Кузбасс» не заключало. Контракт по результатам Закупки был со стороны ООО «Сибирский успех - Кузбасс» исполнен надлежащим образом. Вместе с тем заказчик поставленный товар вовремя не оплатил, в связи с чем ООО «Сибирский успех - Кузбасс» было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Кемеровской области. Подтвердил, что ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» являются группой лиц, поскольку ЗАО «Сибирский успех» является участником ООО «Сибирский успех - Кузбасс», владеющим 70 % уставного капитала ООО «Сибирский успех - Кузбасс».

Участвующие в рассмотрении дела представители ЗАО НПО «Гарант» и ЗАО «Сибирский успех» поддержали все данные ранее доводы и пояснения.

Настаивали на отсутствии родства между руководителем ЗАО «Сибирский успех» и акционерами и руководителем ЗАО НПО «Гарант».

Кроме того, представитель ЗАО НПО «Гарант» указал, что устанавливали «роботу» минимальное значение, до которого он мог снизить цену торгов, меньше на 10-15 % от начальной (максимальной) цены (НМЦ) торгов.

Законный представитель ЗАО «Сибирский успех» указал, что ООО «Номинал-регион» в 2018 году арендовал помещение у ЗАО «Сибирский успех», а здание, в котором располагались ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» обслуживались одним интернет-провайдером, в связи с чем у данных лиц совпали IP-адреса. ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех» участвуют совместно в торгах для подстраховки друг друга, поскольку являются по сути одним лицом (ООО «Сибирский успех - Кузбасс» подразделение ЗАО «Сибирский успех» в Кемеровской области) и не являются друг другу конкурентами.

В результате рассмотрения 25.06.2020 г. настоящего дела, Комиссия установила необходимость получения дополнительных доказательств, в связи с чем определением от 25.06.2020 г. рассмотрение настоящего дела отложено на 02.09.2020 г. на 14:00.

17.07.2020 г. оператором электронной площадки «Сбербанк-АСТ» представлены сведения, согласно которым при выгрузке документов по запросу Кемеровского УФАС России от 20.03.2020 г., на основании п.9 Дополнительных требований к операторам электронных площадок, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 656 от 08.06.2018, представлены только те документы, которые были направлены (раскрыты) заказчику Закупки. При этом согласно требованиям законодательства о контрактной системе в случае если участник закупки не принимает участия в торгах, вторая часть его заявки не направляется заказчику на рассмотрение. Указано также, что ЗАО НПО «Гарант» 24.08.2018 в 16:16:28 были заданы параметры работы «робота», однако в связи с тем, что при проверке сертификата электронной подписи электронная торговая площадка не смогла проверить сертификат на актуальность, так как сервис онлайн оповещения удостоверяющих центров в момент проверки был не доступен, документ о создании «робота», которым также были заданы параметры его работы, был отклонен.

31.07.2020 г. поступили письменные объяснения по делу исх. № 187-2020 от 30.07.2020, согласно которым ЗАО НПО «Гарант» указало минимально допустимую цену контракта, которую общество готово было предложить при участии в Закупке. Также сообщалось, с приложением копий подтверждающих документов, о том, что после размещения на электронной площадке сведений о проведении Закупки ЗАО НПО «Гарант» направлен запрос производителю SFM Hospital Products GmbH, официальным дистрибьютером которого является ЗАО НПО «Гарант», о поставке продукции, и в последствии получен ответ на данный запрос. Данный факт, по мнению ЗАО НПО «Гарант», свидетельствует о намерении участвовать в Закупке с целью победы на торгах и заключения контракта. Также вновь указано на то, что ЗАО НПО «Гарант» является официальным дистрибьютером в РФ производителя SFM Hospital Products GmbH (Германия), продукцию которого ЗАО НПО «Гарант» и хотело предложить к поставке заказчику Закупки, при этом предметом заключенного по результатам Закупки контракта является поставка продукции производства компании «Агфа Н.В.» (Бельгия), дистрибьютером которого ЗАО НПО

«Гарант», в отличии от ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», не является. В связи с чем у ЗАО НПО «Гарант» отсутствовал какой-либо экономический интерес намеренно отказываться от конкурентной борьбы на торгах, в пользу организации реализующей товар другого производителя.

02.09.2020 г. от ЗАО НПО «Гарант» поступило ходатайство об обеспечении возможности участия ЗАО НПО «Гарант» 02.09.2020 г. в рассмотрении настоящего дела посредством систем ВКС.

В результате рассмотрения указанного ходатайства Комиссия считает его не подлежащем удовлетворению, в связи с отсутствием технической возможности рассмотрения настоящего дела с использованием систем ВКС.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия считает подтвержденными следующие доводы ЗАО НПО «Гарант»:

акционеры и руководитель ЗАО НПО «Гарант» <…> и <…> не имеют родственных связей с руководителем ЗАО «Сибирский успех» <…>, а являются лишь однофамильцами;

вторая часть заявки ЗАО НПО «Гарант» на участие в Закупке была оформлена надлежащим образом, что подтверждается материалами, представленными 17.07.2020 г. оператором электронной площадки «Сбербанк-АСТ»;

ЗАО НПО «Гарант» не приняло участие в торгах не по собственной инициативе, а в связи со стечением обстоятельств, на которые ЗАО НПО «Гарант» не могло повлиять, что свидетельствует о добросовестном поведении ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке. Данные выводы подтверждаются следующим: торги проходили в понедельник 27.08.2020 г. в 05:15 (время московское), в связи с чем в пятницу 24.08.2020 в 16:16:28 руководителем ЗАО НПО «Гарант» были заданы параметры работы «робота» для автоматизированного участия в торгах. Однако в связи с тем, что сертификат электронной подписи не прошел проверку, документ о создании «робота», которым также были заданы параметры работы последнего, был отклонен электронной площадкой. При этом, факты надлежащего оформления заявки на участие в Закупке, а также задания параметров работы «роботу» для автоматизированного участия в торгах, по мнению Комиссии, указывают на наличие намерения участвовать в торгах с целью заключения контракта по результатам Закупки;

ЗАО НПО «Гарант» является официальным дистрибьютером в РФ производителя SFM Hospital Products GmbH (Германия), продукцию которого ЗАО НПО «Гарант» и хотело предложить к поставке заказчику Закупки. При этом предметом заключенного ООО «Сибирский успех - Кузбасс», состоящего в группе с ЗАО «Сибирский успех», по результатам проведения Закупки контракта является поставка продукции производства компании «Агфа Н.В.» (Бельгия).

Учитывая вышеизложенное, Комиссией не установлено каких-либо связей ЗАО НПО «Гарант» с остальными участниками Закупки. Кроме того, признаки недобросовестного поведения ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке, явившиеся основанием привлечения ЗАО НПО «Гарант» в настоящее дело в качестве ответчика, не подтвердились.

В соответствии с частью 3 статьи 42 ФЗ № 135-ФЗ Комиссия определила:

прекратить участие в рассмотрении дела № 042/01/11-637/2020 закрытого акционерного общества Научно-производственное объединение «Гарант» (129337, г. Москва, ул. Красная сосна, д.30, стр.1).

<…>

Председатель Комиссии:

<…>

Члены Комиссии:

<…>