

РЕШЕНИЕ

Дело № 21-05/19-18А

04 декабря 2018 года г. Петропавловск - Камчатский

Резолютивная часть решения оглашена «28» ноября 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «04» декабря 2018 года

Председатель Комиссии: Старков Г.А. – руководитель Управления Камчатского УФАС России;

Члены Комиссии:

- Кодерле И.В. – заместитель руководителя Камчатского УФАС России;
- Ивановой Н.А. – главный специалист-эксперт отдела правового обеспечения и рекламы Камчатского УФАС России;
- Муравкина Ю.А. – главный специалист-эксперт отдела правового обеспечения и рекламы Камчатского УФАС России

в присутствии представителя ответчика:

Адамчука В.В. – представитель по доверенности ООО «Терминал-Запад» от 27.09.2018 (доверенность без права передоверия, сроком на один год), рассмотрев дело №21-05/19-18А по признакам ООО «Терминал-Запад» и ООО «Меридиан» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции, выразившееся в поддержании цен на торгах,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю направлено поручение № АЦ/56669/18 от 23.07.2018 о наличии признаков антиконкурентного соглашения в действиях ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» (ИНН: 8200001790) и ООО «Меридиан» (ИНН: 4101172268).

Из указанного поручения следует. Что 06.12.2016 ГУП «КАМЧАТЭНЕРГОСБЫТ»

было объявлено два запроса предложений на поставку дизельного топлива общей стоимостью 709,3 млн. рублей.

На каждую из торговых процедур были поданы заявки двух компаний ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» (ИНН: 8200001790) и ООО «МЕРИДИАН» (ИНН: 4101172268).

В обеих процедурах с нулевым снижением победу одержала компания ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД».

В ходе мониторинга экономического поведения хозяйствующих субъектов, участвующих в открытых аукционах в электронной форме, ФАС России был произведен анализ информации, содержащейся в открытых источниках, а также информации о закупках товаров, работ, услуг, размещенной на сайте Интернет zakupki.gov.ru.

По результатам рассмотрения материалов направленных ФАС России в соответствии с Приказом № 68-П от 23.08.2018 Камчатским УФАС России было возбуждено дело № 21-05/19-18А в отношении ООО «МЕРИДИАН» и ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» № 135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции).

Определением от 22 августа 2018 года дело № 21-05/19-18А назначено на 28 сентября 2018 года.

ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» в адрес Комиссии УФАС направил свои пояснения, из которых следует.

Общество с ограниченной ответственностью «Терминал-Запад» принимало участие в запросе предложений на право заключения договоров поставки:

- Дизельного топлива (ДТ зимнее) в объеме 6 190 тонн, извещение № 316044355670 от 06.12.2016. (предложение ООО «Терминал-Запад» 384 399 000 руб., ООО «Меридиан» - 384 405 190 руб.);

- Дизельного топлива (ДТ летнее) в объеме 6 350 тонн, извещение № 316044355010 от 06.12.2016. (предложение ООО «Терминал-Запад» 324 866 000 руб., ООО «Меридиан» - 324 872 350 руб.);

- Каменного угля в объеме 19 350 тонн, извещение № 316044355814 от 06.12.2016. (предложение ООО «Терминал- Запад» 207 141 750 руб., ООО «Меридиан» - 207 625 500 руб.).

В соответствии с протоколами рассмотрения, оценки и сопоставления заявок участников в запросе предложений от 19.12.2016г. ГУП «Камчатэнергоснаб» заявки ООО «Терминал-Запад» признаны победившими в запросе предложений на право заключения договоров поставки дизельного топлива в объеме 6 190 тонн, дизельного топлива в объеме 6 350 тонн и каменного угля в объеме 19 350 тонн.

Заказчиком - ГУП Камчатского края «Камчатэнергоснаб» с ООО «Терминал - Запад» были заключены договоры на условиях документации о проведении запроса предложений, проекта договора и заявки, поданной участником.

ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» полагает, что для заключения ограничивающего конкуренцию соглашения у ООО «Терминал-Запад» в запросе предложений не имелось объективных причин.

Цена предложения ООО «Терминал-Запад» указанная в заявках по запросу предложений на право заключения договоров поставки дизельного топлива и каменного угля являлась меньше, чем было установлено конкурсной документацией и снижение цены на 1% не только не нарушило, но и отвечало интересам заказчика, который заключил договор на наиболее выгодных для себя условиях. Дальнейшее снижение цены могло привести к убыткам компании, что сделало бы заключение договора нецелесообразным.

Заключение контракта на наиболее выгодных условиях является обычным поведением участников хозяйственного оборота, основной целью которых является получение прибыли.

Участники запроса предложений вправе руководствоваться, в том числе собственными экономическими ожиданиями в отношении оптимальных для них цен на предлагаемые к поставке товары. Вместе с тем действующим российским законодательством не установлена обязанность участника запроса предложений снижать начальную (максимальную) цену контракта.

Отказ участников запроса предложений от дальнейшего снижения начальной цены еще не свидетельствует о безусловной доказанности направленности их действий на поддержание цены.

Общество полагает, ООО «Меридиан» также не имело никакой заинтересованности в заключение ограничивающего конкуренцию соглашения, не извлекло какой-либо материальной выгоды в связи с отказом от дальнейшей конкурентной борьбы.

ООО «Терминал-Запад», предварительно изучив стратегию поведения второго участника запроса предложений ООО «Меридиан» на аналогичных аукционах за период 2015-2016 года, предпологало, что цена предложения указанная в заявках ООО «Меридиан» будет максимальной, установленная конкурсной документацией.

Таким образом, в необходимости снижения цены более чем на 1% от указанной в документации по запросу предложений на право заключения договоров поставки дизельного топлива и каменного угля ООО «Терминал-Запад» не видело.

Заключение договора на наиболее выгодных условиях является обычным поведением участников хозяйственного оборота, основной целью которых является получение прибыли.

ООО «Терминал-Запад» не согласно с утверждением антимонопольного органа, о том что ООО «Терминал-Запад» и ООО «Меридиан» составляют одну группу лиц и являются фирмами-однодневками.

Согласно информации содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц: ООО «Терминал-Запад» зарегистрировано 02.06.1998г., уставной капитал компании составляет 240 000 000 руб.

ООО «Терминал-Запад» осуществляет деятельность в соответствии с указанными видами экономической деятельности на протяжении более 20 лет.

Наиболее важным и социально значимым направлением деятельности компании является поставка энергоресурсов в отдаленные районы

Восточного и Западного побережья Камчатского края, в том числе для нужд муниципальных образований, учреждений и предприятий Камчатского края.

Единственным участником (учредителем) является Рябовол Екатерина Станиславовна.

ООО «Меридиан» зарегистрировано 28.10.2015 г., уставной капитал 10 000 руб., единственным участником (учредителем) является Тищенко Артем Юрьевич.

ООО «Меридиан» не является постоянным деловым партнером ООО «Терминал-Запад», только в 2015 году ООО «Терминал-Запад» предоставляла данной компании в аренду танкер «Арсеньев» для перевозке нефтепродуктов.

Необоснованно также утверждение о том, что ООО «Терминал-Запад» является участником дела о признании ООО «Меридиан» (несостоятельным) банкротом, ООО «Терминал-Запад» не обращалось в 2017 году в Арбитражный суд Камчатского края с заявлением о признании ООО «Меридиан» банкротом.

Руководство ООО «Терминал-Запад» считает, что антимонопольный орган приводя доводы основанные на предположениях о наличия кокой-то взаимосвязанной группы лиц, относится к данному вопросу заведомо предвзято.

АО «Корякэнерго», ООО «Энергосервис» и ООО «Регионтранссервис» являются самостоятельными юридическими лицами, осуществляющими самостоятельную хозяйственную деятельность и исключительно в своих экономических интересах.

ИП Адамчук В.В. осуществляет индивидуальную предпринимательскую деятельность, сотрудничество со стороны ООО «Терминал-Запад» осуществляется с ИП Адамчук на основании заключенного договора гражданско-правового характера.

Таким образом, ООО «Терминал-Запад» считает, что в действиях ООО «Терминал-Запад» и ООО «Меридиан» отсутствуют признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «МЕРИДИАН» на рассмотрение дела № 21-05/19-18А не являлось, о дате и месте рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом, правовую позицию в адрес Комиссии не направило.

ГУП КК «Камчатэнергоснаб» на рассмотрение дела № 21-05/19-18А не являлось, о дате и месте рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом, правовую позицию в адрес Комиссии не направило.

АО «Корякэнерго» правовую позицию в адрес Комиссии УФАС не направило.

При проведении проверки на основании Приказа Камчатского УФАС № 63 от 13.08.2018 года было установлено следующее.

- ООО «Терминал-Запад» ИНН 8200001790, дата регистрации 03.06.2009

Основной вид деятельности - Транспортная обработка грузов. Зависимые и аффилированные лица:

Руководитель (единоличный исполнительный орган) - Калашников Юрий Николаевич ИНН 410102036959 (генеральный директор);

Рябовол Екатерина Станиславовна ИНН 410119423466 - совладельцы с долей равной 100%.

Согласно информации, полученной из информационного ресурса СПАРК

(данный ресурс позволяет проверить информацию контрагентах, управления кредитными и налоговыми рисками, маркетингом, инвестиционного анализа, аффилированность лиц):

- Телефон указан несколькими юридическими лицами (4);

- У компании отсутствует собственный капитал;

ООО «Меридиан» ИНН 4101172268, дата регистрации 28.10.2015. Основной вид деятельности - деятельность морского пассажирского транспорта. Руководитель - Тищенко Артем Юрьевич ИНН 410556454210, зависимые и аффилированные лица: Тищенко Артем Юрьевич ИНН 410556454210 с долей 100%;

Согласно информации, полученной из информационного ресурса СПАРК (данный ресурс позволяет проверить информацию контрагентах, управления кредитными и налоговыми рисками, маркетингом, инвестиционного анализа, аффилированность лиц):

- Компания выступает в Арбитражных судах только в роли Ответчика;

- У компании есть незавершенные исполнительные производства (база ФССП) (3);

- В отношении компании применена процедура банкротства.

Определение о введении наблюдения 09.09.2017, определение о введении наблюдения 21.08.2017.

Сведения о связях организаций (по признакам: аффилированности; взаимозависимости; лицу, состоящему в трудовых отношениях) с каким-либо из следующих юридических лиц ООО «Терминал-Запад» (ИНН 8200001790), ООО «Меридиан» (ИНН 4101172268), а также между собой - отсутствуют.

Согласно сведениям из программы СПАРК:

Самый частый оппонент в судах с участием ООО «Меридиан»:

Рябовол Екатерина Станиславовна; ООО «Терминал-Тигиль»; ООО «Терминал-Палана»;

- в представленной бухгалтерской отчетности ООО «Терминал-Запад» ИНН 8200001790 отражены следующие показатели (согласно Формы 2 «Отчет о финансовых результатах»).

За 2016 год:

- выручка (за минусом НДС, акцизов) - 150 950 тыс. руб.;

- доходы от участия в других организациях - 0 тыс. руб.;

- проценты к получению - 0 тыс. руб.;

- прочие доходы - 7 603 тыс. руб.

Суммарный объем полученных доходов - 158 553 тыс. руб.

За 2017 год:

- выручка (за минусом НДС, акцизов) - 1 056 239 тыс. руб.;

- доходы от участия в других организациях - 0 тыс. руб.;

- проценты к получению - 0 тыс. руб.;

- прочие доходы - 50 173 тыс. руб.

Суммарный объем полученных доходов - 1 106 412 тыс. руб.

Бухгалтерская отчетность за 2018 год на настоящий момент налогоплательщиком не представлена. Срок представления 01.04.2019.

Вместе с тем, в представленной налогоплательщиком налоговой декларации по налогу на прибыль организаций за полугодие 2018 года отражены следующие показатели:

- доходы от реализации - 1 032 144 656 руб.;

- внереализационные доходы - 0 руб.

Суммарный объем полученных доходов - 1 032 145 тыс. руб.

ООО «Меридиан» ИНН 4101172268 бухгалтерская отчетность за 2016- 2018 гг. в адрес Инспекции не представлена (срок представления бухгалтерской отчетности за 2018 год - 01.04.2019).

Вместе с тем, в представленной налогоплательщиком налоговой отчетности по налогу на прибыль организаций отражены следующие показатели.

За 2016 год:

- доходы от реализации - 974 211 929 руб.;

- внереализационные доходы - 61 527 руб.

Суммарный объем полученных доходов - 974 273 тыс. руб.

За 2017 год:

- доходы от реализации - 0 руб.;

- внереализационные доходы - 0 руб.

Суммарный объем полученных доходов - 0 тыс. руб.

За полугодие 2018 года:

- доходы от реализации - 0 руб.;

- внереализационные доходы - 0 руб.

Суммарный объем полученных доходов - 0 тыс. руб.

ООО "ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД" и ООО "Меридиан" являются хозяйствующими субъектами конкурентами по перевозке грузов.

а) ООО "ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД" и ООО "Меридиан" совместно участвовали в процедуре Запрос предложений на поставку дизельного топлива общей стоимости 709,3 млн. рублей.

- запрос предложений на право заключения договора поставки дизельного топлива в объеме 6 190,000 тонн, извещение № 316044355670 от 06.12.2016. Ценовое предложение ООО «Терминал-Запад» 384 399 000, руб., ООО «Меридиан» - 384 405 190, 00 руб.;

- запрос предложений на право заключения договора поставки дизельного топлива в объеме 6 350,000 тонн, извещение № 316044355010 от 06.12.2016. Ценовое предложение ООО «Терминал-Запад» 324 866 000 руб., ООО «Меридиан» - 324 872 350, 00 руб.,

- запрос предложений на право заключения договора поставки угля в объеме 19350,00 тонн, извещение № 316044355814 от 06.12.2016. Ценовое предложение ООО «Терминал-Запад» 207141750,00, руб., ООО «Меридиан» -

207 625 500,00 руб.,

При этом, по результатам проведения запроса предложений (кроме закупок в которых приняли участие иные участники) ООО «Терминал-Запад» и ООО «Меридиан» шаг снижения составлял 1%.

При этом установлено, что ООО «МЕРИДИАН» не имеет электронной подписи, на электронных площадках не зарегистрировано.

Победа в том или ином запросе предложений распределялась таким образом, что победителем становилось ООО "Терминал-Запад", а ООО "Меридиан", после ранжирования участников запроса предложений присваивался номер <...> .

Кроме того, будучи допущенным к участию в запросе предложений, ООО «Меридиан» который проигрывал закупку, отказывался в дальнейшем от конкурентной борьбы.

Поведение ООО "Терминал-Запад" и ООО "Меридиан", на рассматриваемых запросах предложений имеют признаки согласованных действий между указанными участниками.

Признаками антиконкурентного соглашения при проведении указанного Запроса предложений являются:

- отказ компаний - участников торгов от конкурентной борьбы на торгах;
- минимальная разница в ценовом предложении;
- распределение победы в запросах предложений между компаниями-конкурентами;

Наличие антиконкурентного соглашения подтверждается, также:

- поведением компаний на торгах, из анализа которого следует, что конкуренты уступали победу в Запросе предложений друг другу по максимально возможной цене;
- документами (информацией), представленных Операторами электронных торговых площадок;
- документами (информацией), находящимися в открытом доступе в Единой информационной системе на сайте www.zakupki.gov.ru.

Действия ООО "Терминал-Запад" и ООО "Меридиан" создали видимость конкуренции при фактическом ее отсутствии и обеспечили победу заранее определенному участнику.

Согласно пункта 18 статьи 4 Федерального закона "О защите конкуренции" соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

При этом, согласно пункта 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.

Также Комиссией установлены следующие обстоятельства.

Единственным стопроцентным учредителем компании ООО «Терминал-Запад» до 29.06.2016 являлся Кондращенко Евгений Николаевич, который в свою очередь является учредителем АО «Корякэнерго».

В 2011 году Кондращенко М.Е., являющийся сыном **Кондращенко Евгения Николаевича**, создает компанию ООО «Энергосервис» (ИНН: 8202016061), где является ее учредителем, в 04.03.2014 года компания прекращает свою деятельность ввиду банкротства.

При этом ликвидатором обеих компаний выступает **Адамчук В.В.**

02.08.2012 году Кондращенко М.Е. учреждает еще одну фирму ООО «Энергосервис» (ИНН: 4101153057), которая также прекращает свою деятельность 30.10.2014 ввиду ликвидации.

16.10.2007 ОАО «Корякэнерго» создает подконтрольную себе организацию ООО «Энергосервис» (ИНН: 4101119313), где с ноября 2010 года генеральным директором является **Калашников Ю.Н.** (на сегодняшний момент генеральный директор ООО «Терминал-Запад»), а с 08.2011 года **Тищенко А.Ю.** (на сегодняшний момент является генеральным директором ООО «Меридиан») является генеральным директором ООО «Энергосервис», который с 09.07.2012 прекращает свою деятельность ввиду банкротства.

В качестве ликвидатора вышеуказанных компаний выступает **Адамчук Василий Викторович** (ИНН 410102319996), который на сегодняшний момент занимается консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления, но на момент 03.2015 года являлся учредителем и генеральным директором фирмы ООО «Регионтранс сервис» (ИНН: 4101167780), а в 12.05.2015 года по заявлению выходит из Общества и его место занимает с 05.2015 по 12.2015 **Тищенко А.Ю.**

12.05.2016 года ООО «Регионтранс сервис» (ИНН: 4101167780) прекратило свою деятельность как юридическое лицо путем реорганизации в форме присоединения к ООО «Торговый Дом «Килан», где учредителем является Фиронов А.В. (по данным ИФНС это «массовые руководители», термин используется налоговой службой для обозначения директоров, занимающих должность более чем в пяти фирмах. Смысл формулировки «массовый руководитель» сводится к признанию вероятной фиктивной деятельности предприятий для ухода от налогов).

В 2017 году ООО «Терминал-Запад» подает иск в Арбитражный суд Камчатского края о признании ООО «Меридиан» банкротом, при этом представителем выступает **Адамчук В.В.**

Анализ вышеизложенного позволяет сделать вывод, что квалифицирующим условием признания лиц взаимосвязанными является признак возможности влияния на результат сделок либо определение решения другого лица.

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, 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.

- пункту 7 статьи 4 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.

Следовательно, даже в отсутствие иных участников аукциона при

добросовестном поведении на торгах ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» и ООО «МЕРИДИАН на основе принципа состязательности, снижение максимальной цены аукционов осуществляется до суммы, которую каждое общество определяет самостоятельно, исходя из своей финансово-хозяйственной деятельности.

Участвуя в одних и тех же конкурентных процедурах, два формально самостоятельных юридических лица действуют в общих интересах. Такие действия являются согласованным выражением воли указанных участников торгов, доказывают осведомленность каждого из участников о намерении другого участника действовать определенным образом при участии в торгах.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10, для заключения вывода о наличии нарушений антимонопольного законодательства, выражающихся в создании картеля (заключении антиконкурентного соглашения), не требуется доказывание антимонопольным органом фактического исполнения участниками картеля условий соответствующего противоправного соглашения, а также фактического наступления последствий, перечисленных в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку, в силу буквального толкования названной нормы, рассматриваемое нарушение состоит в самом достижении участниками картеля договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

- квалификации действий хозяйствующих субъектов - конкурентов или субъектов, осуществляющих деятельность на одном товарном рынке, в качестве создания картеля, ограничивающего конкуренцию, достаточно установить сам факт заключения такими субъектами противоправного соглашения и направленность такого соглашения на повышение, снижение или поддержание цен на торгах.

В соответствии со статьей 41.1. Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Таким образом на основании вышеизложенного, а также руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»](#) Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать в действиях ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД» (ИНН: 8200001790) и ООО «Меридиан» (ИНН: 4101172268) нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании видимости конкуренции при фактическом ее отсутствии, что обеспечило победу заранее определенному участнику, а именно ООО «ТЕРМИНАЛ-ЗАПАД».

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Камчатского края в течение трех месяцев со дня вынесения.