

Решение о прекращении рассмотрения дела

№ 054/01/11-1454/2023 от 27.07.2023г.

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена
Новосибирск

г.

20.10.2023 г.

Решение в полном объеме изготовлено

03.11.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 054/01/11-1454/2023 от 27.07.2023 года, возбужденное по признакам нарушения: обществом с ограниченной ответственностью «Свет и Музыка М» (ИНН 7708757810, место нахождения: 107140, г. Москва, ул. Краснопрудная, 11), обществом с ограниченной ответственностью «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (ИНН 2463116214, место нахождения: 660028, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Телевизорная, д. 1, стр. 39, ЭТ/ПОМ 1/10), обществом с ограниченной ответственностью "СВЕТ И МУЗЫКА Н" (ИНН 5406780495, место нахождения: 630091, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 58), индивидуальным предпринимателем Харчук (ИНН <...>) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии (путем видеоконференцсвязи):

<...> (представитель ООО «Свет и Музыка М» на основании доверенности №21/23 от 24.08.2023г.);

<...> (представитель ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» на основании доверенности №1 от 21.08.2023г.);

<...> (директор ООО «Свет и Музыка Н»);

<...> (представитель ИП Харчук на основании доверенности от 08.09.2023г., а также представитель ООО УК «Свет и Музыка» на основании доверенности от 16.08.2023г.);

<...> (директор ООО «Азия Мьюзик Компани»),

и в отсутствие:

-представителя заявителя АНО «Центр ТИ-Р» (в материалах дела отсутствуют

сведения о надлежащем уведомлении, в связи с нахождением в стадии ликвидации с 29.05.2023г.);

руководствуясь статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило поручение ФАС России № ПИ/32770/23 от 26.04.2023г. (вх. № 7578-ЭП/23 от 27.04.2023г.) о рассмотрении заявления АНО «Центр ТИ-Р».

Согласно данному поручению Новосибирскому УФАС России необходимо рассмотреть указанные заявления на наличие возможных признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в действиях ООО «Азия Мьюзик Компани» (ИНН 3808225635), ООО «Свет и Музыка М» (ИНН 7708757810), ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (ИНН 2463116214) и ИП Харчук В.А. (ИНН 540629217303) при проведении торговых процедур на поставку музыкальных инструментов, звуковой, световой и кино- аппаратуры, сценического оборудования и театральной мебели для нужд муниципальных и государственных заказчиков.

В связи с выявлением в действиях ООО «Свет и Музыка М» (ИНН 7708757810), ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (ИНН 2463116214), ИП Харчук (ИНН <...>), ООО "СВЕТ И МУЗЫКА Н" (ИНН 5406780495) признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Приказом Новосибирского УФАС России от 27.07.2023 года № 22/23 возбуждено настоящее дело и создана Комиссия по его рассмотрению.

Определением от 27.07.2023 года дело о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 28.08.2023 года.

28.08.2023 года в присутствии представителей лиц, участвующих в деле принято Заключение об обстоятельствах дела, в связи с чем рассмотрение дела отложено на 29.09.2023 года в 14-00.

Определением от 29.09.2023г. дело о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 20.10.2023 года.

20.10.2023 года настоящее дело рассмотрено.

Участниками даны пояснения по существу дела (в том числе письменные), представителям ответчиков заданы вопросы по существу дела.

Нарушения процессуальных норм рассмотрения дела, а также прав сторон по делу не установлены.

ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» представило следующие пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 054/01/11-1454/2023 (вх. №15055-ЭП/23 от 21.08.2023г.).

Из всех вышеперечисленных аукционов ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» принимало участие только в одном электронном аукционе, извещение

№0134300097522000082 на поставку акустических пианино, размещенному в ЕИС на сайте [<...>](#) 04.04.2022.

Заказчиком выступало «МБУДО «Детская музыкальная школа № 7» города Иркутска», НМЦК составляла 2 700 000,00 рублей.

Согласно итоговому протоколу в данном аукционе принимало участие только два участника, следовательно, утверждать о соглашении всех четырех вышеперечисленных организаций в указанных аукционах безосновательно.

Кроме того, проанализировав оставшиеся аукционы можно увидеть, что в них также все вышеперечисленные организации не принимали одновременное участие, так как согласно итоговых протоколов на аукционах было либо два, либо один участник.

Таким образом можно сделать вывод о том, что между данными организациями отсутствуют какие-либо соглашения по участию в торгах, ограничивающих конкуренцию.

Для участия в электронном аукционе №0134300097522000082 Заказчиком были установлены следующие ограничения и условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства:

Установлены ограничения допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в соответствии с постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 617 «Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - постановление № 617).

Установлены преимущества в отношении цены контракта в размере 20 процентов участникам закупки, заявки которых содержат предложения о поставке товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза, в соответствии с приказом Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В связи с тем, что организация приобретает акустические пианино у российского производителя - компании ООО «Азия Мьюзик Компани» с товарным знаком «Соната», который включен в реестр промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации, и изучив извещение об электронном аукционе, описание объекта закупки, требования заказчика, произведя экономические расчеты, нами было принято решение об участии в данном аукционе.

В назначенное электронной площадкой время проведения электронного аукциона нами было подано ценовое предложение со снижением начальной (максимальной) цены контракта на 0,5%, что составило 2 686 500,00 руб.

По истечению установленного времени других ценовых предложений не последовало. По итогам рассмотрения заявки ответчик был признан победителем

аукциона.

При подаче заявки на участие в электронном аукционе участник самостоятельно определяет предел снижения от начальной (максимальной) цены контракта с учетом многих факторов, влияющих на формирование цены контракта, таких как: условия закупа товара у поставщиков (дилерские скидки, индивидуальные условия оплаты), логистические затраты, место поставки товара и т.д.

В пункте 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" (далее - Постановление N 2) разъяснено, что при возникновении спора о наличии соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона, следует давать оценку совокупности доказательств, **свидетельствующих о наличии причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах.**

При этом пассивное поведение одного из участников торгов либо отказ от участия в торгах после подачи заявки сами по себе не являются следствием участия в ограничивающем конкуренцию соглашении на торгах.

ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» во время участия в данном аукционе не заключало никаких соглашений, ни письменных, ни устных, с другими участниками аукциона, следовательно, не совершало никаких действий, направленных на повышение, снижение или поддержание цен на торгах, а не снижение участником начальной цены, обусловлено минимальной рентабельностью контракта при его исполнении. У нас не было общего плана поведения, позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке.

Кроме того, электронный аукцион был объявлен на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru/>, который является общедоступным.

Согласно п.4 4.1 ст. 3 ФЗ-44 участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с пунктом 15 статьи 241 Бюджетного кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, используемых для промежуточного (офшорного) владения активами в Российской Федерации (далее - офшорная компания), либо юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Следовательно, участником и в дальнейшем победителем данного аукциона могло стать любое юридическое или физическое лицо, осуществляющее свою деятельность на данном рынке и предложившее наименьшую цену. ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» своими действиями никак не могло повлиять на желание других участников рынка принять участие в данном аукционе, и никаким образом не ограничивало конкуренцию.

Местом нахождения организации является Красноярский край, г. Красноярск, ул. Телевизорная, 1, стр. 39, 1 этаж, помещение 10. Кроме того имеется розничное подразделение в г. Иркутске, расположенное по адресу Иркутский район, п. Дзержинск, ул. Ушаковская 3А. Данные помещения мы арендуем у ООО «УК Свет и Музыка».

Согласно договору аренды (нежилого помещения) от «01» января 2022г №УК-ВС-4 арендодатель предоставляет помещение с возможностью выхода в Интернет.

Данная управляющая компания также предоставляет в аренду помещения и другим юридическим лицам в городах Москва и Новосибирск, в связи с чем возможно совпадение IP-адресов с другими организациями.

По факту позиционирования себя не конкурентами (филиалами) в сети Интернет поясняем, что на сайте ООО «Азия Мьюзик Компани» указана информация об адресах (в том числе о наших) и контактные данные, где можно приобрести товар, производимый ООО «Азия Мьюзик Компани», так ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь», в частности, реализует данный товар в том числе.

Как следует из п. 20 ПП ВС N 2 от 04.03.2021, само по себе взаимодействие хозяйствующих субъектов к общей выгоде, в том числе предполагающее объединение их усилий, взаимное согласование и совместное осуществление действий (бездействие) на товарном рынке не запрещаются антимонопольным законодательством, если это не привело к ограничению (устранению) конкуренции.

Само по себе взаимодействие хозяйствующих субъектов к общей выгоде, в том числе предполагающее объединение их усилий, антимонопольным законодательством не запрещается. Достигнутые договоренности (соглашения) запрещаются, если их целью является устранение, ограничение соперничества на товарных рынках (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции). ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» в ходе своей хозяйствующей деятельности не преследует цель по устранению, ограничению соперничества на товарных рынках, а является добросовестным участником данных рынков.

ООО «Свет и Музыка М» представило следующие пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 054/01/11-1454/2023 (вх. №14959-ЭП/23 от 18.08.2023г.).

Компания ООО «Свет и музыка М» не участвует и никогда не участвовала в противоправных сговорах или соглашениях с какими-либо организациями.

Согласно, главы 2 «Монополистическая деятельность» Федеральный закон "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ, компания ООО «Свет и Музыка М» в силу своих ограниченных возможностей не может опосредованно или конструктивно влиять на конкуренцию и ценообразования на рынке, тем более своими действиями ограничивать конкуренцию.

Касаемо государственных закупок размещенных в системе ЕИС, участия в них, в том числе перечисленных в приказе, а также других торгах, в которых принимало участие ООО «Свет и Музыка М» проходили в рамках 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных

и муниципальных нужд" от 05.04.2013 N 44-ФЗ или 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 года, по правилам аккредитованных торговых площадок с соблюдением действующего законодательства.

Согласно внутреннего регламента компании ООО «Свет и Музыка М» для непосредственного принятия участие в аукционных торгах, специалистом тендерного отдела проводится анализ вышедших аукционов на предмет возможного участия ООО «Свет и Музыка М».

Все выбранные аукционы в системе ЕИС непосредственно анализируется на предмет: НМЦК, предмета закупки его технических характеристик, сроки поставки, условиях договора.

По итогу анализа принимается решение на предмет участия в аукционе или не участия.

Относительно «косвенных фактов» располагаемых антимонопольным органом, указывающие яко бы на антиконкурентное соглашение поясняем следующее:

Компании ООО «Свет и Музыка М» ip-адрес (интернет), предоставил Арендодатель вместе с арендуемым помещением расположенном, по адресу: 107140, г. Москва, ул. Краснопрудная, дом 11.

О том, что это может являться косвенным фактом, указывающим на ограничения конкуренции или указывать на антиконкурентное соглашение не соответствует действительности. ООО «Свет и Музыка М» использует «интернет» как средства коммуникации и не использует её (интернет сеть) в целях ограничения конкуренции или влияния на ценообразования.

Следует отметить что, во многих аукционных закупках, где участвовало ООО «Свет и Музыка М» наблюдалось значительное снижение цены от НМЦК, результат таких действий обусловлен конкуренцией.

Очевидно, что ООО «Свет и Музыка М» не влияет и не может влиять на ход торгов и ограничение конкуренции.

Компания ООО «Свет и Музыка М» не имеет сговоров, стратегий и соглашений в части ограничения конкуренции.

Компания ООО «Свет и Музыка М» является самостоятельной бизнес единицей, целью которой является извлечение прибыли.

ООО «Свет и Музыка М» является торговой организацией, работающей как на оптовом, так и розничном рынке. Для успешной конкуренции на рынке, основным правилом является рыночная цена, разнообразие предлагаемых товаров.

Компания ООО «Свет и Музыка М» осуществляет свою деятельность с различными поставщиками на разных условиях, в том числе дилерских с ООО «Азия Мьюзик Компани».

Основополагающим существенным фактором для компании является закупочная цена. Как торговая организация, мы заинтересованы в закупке товара на выгодных

для нас условиях, это касается дилерской цены, персональной скидки, срока поставки, технических характеристик, гарантийного обслуживания, логистических схем и т.д.

В данном случае компания имеет дилерские отношения с ООО «Азия Мьюзик Компани» и значительную часть своего товара приобретает у них, для сохранения выгодных для себя условий.

Пояснения по перечисленным торгам:

№ 0848300062223000521 Оснащение региональных и муниципальных театров (звукотехническое оборудование). ООО «Свет и Музыка М» признана победителем торгов по итогам аукциона. На сегодняшний день, контракт в процессе исполнения. ООО «Свет и Музыка М» никак не влияла и не могла влиять на ход аукциона, тем более ограничивать желающих принять участия в торгах. Более того, из технической документации Заказчика, прослеживается полное отсутствие в заинтересованности какого-либо конкретного товара, произведенным конкретным производителем. Заказчик не препятствовал и не ограничивал конкуренцию, техническое задание (ТЗ) составлено в соответствии с КТРУ и дает возможность участия большему кругу заинтересованных лиц.

Для справки: рынке представлено множество компаний, реализующих аналогичное оборудование

№ 0848300006222000528 Оснащение региональных и муниципальных театров (звукотехническое оборудование (усилители мощности)). ООО «Свет и Музыка М» признана победителем торгов по итогам аукциона. На сегодняшний день, контракт исполнен в полном объеме. ООО «Свет и Музыка М» принимала участие в аукционе на общедоступных условиях и никак не влияла и не могла влиять на ход аукциона и желающих принять участия в торгах. Более того, из технического задания Заказчика, очевидно, что Заказчик не препятствовал и не ограничивал конкуренцию, так как Техническое задание было в соответствии с КТРУ, что дает возможность участия большей аудитории.

№ 021600009421000260 Поставка фортепиано для оснащения объекта: «Строительство детского сада на 100 мест в с. Ачикулак Нефтекумского района Ставропольского края» для обеспечения муниципальных нужд Нефтекумского городского округа Ставропольского края. ООО «Свет и Музыка М» признана победителем автоматически, так как была единственным участником торгов. На сегодняшний день, контракт исполнен в полном объеме. Компания ООО «Свет и Музыка М» никак не влияла и не могла влиять на ход аукциона и желающих принять участия в торгах. Заказчиком было установлено ограничение: Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 617 "Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд", что дает преимущество участникам с товарами Российского производства.... Очевидно, что малое количество участников обусловлено именно этим ограничением, которое использовал Заказчик, учитывая, что на момент выхода аукциона в Реестре Российской промышленной продукции присутствовало только три марки акустических пианино: «Соната», «Михаил Глинка», «Николай Рубинштейн». ООО «Свет и Музыка М» участвовало в данных торгах с акустическим пианино марки «Соната», данная марка пианино хорошо известно пользователям и

хорошо зарекомендовала себя на рынке акустических пианино.

№ 0121600009421000263 Поставка фортепиано для оснащения объекта: «Реконструкция здания «Детский сад № 15 «Василек» в а. Новкус-Артезиан Нефтекумского городского округа Ставропольского края с расширением площади за счет пристройки» для обеспечения муниципальных нужд Нефтекумского городского округа, Ставропольского края. Компания ООО «Свет и Музыка М» никак не влияла и не могла влиять на ход аукциона и желающих принять участия в торгах. Заказчиком было установлено ограничение: Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 № 617 "Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд", что дает преимущество участникам с товарами Российского производства.... Очевидно, что малое количество участников обусловлено именно этим ограничением, которое использовал Заказчик, учитывая, что на момент выхода аукциона в Реестре Российской промышленной продукции присутствовало только три марки акустических пианино: «Соната», «Михаил Глинка», «Николай Рубинштейн». ООО «Свет и Музыка М» участвовала в данных торгах с акустическим пианино марки «Соната», данная марка пианино хорошо известно пользователям и хорошо зарекомендовала себя на рынке акустических пианино.

ООО «Свет и Музыка Н» представило следующие пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 054/01/11-1454/2023 (вх. №14974-ЭП/23 от 18.08.2023г.).

ООО «Свет и музыка Н» арендует помещение у ООО «УК Свет и музыка». В арендную плату входит предоставление услуг интернета. Каким образом происходит предоставление IP-адреса для организации ООО «Свет и музыка Н» информацией не обладает.

ООО «Свет и музыка Н» участвовала в аукционе № 0139300001322000230 администрация Беловского городского округа на поставку сценического оборудования. Участие в аукционах подразумевает конкурентную борьбу, снижение цены в аукционах всегда происходит по-разному.

В данном аукционе, конкурент по не понятной причине, снижать цену не стал. Аукцион был открытым, никаких ограничений на участие не было, отсутствие других участников и определило цену аукциона. Если проводить анализ всех аукционов в которых участвовала организация ООО Свет и музыка Н, практически везде идет снижение по цене, конкурентная борьба и много проигрышей по цене.

Соответственно данный аукцион не может быть признан закономерностью или стратегией.

При этом, каких-либо стратегий, соглашений ООО «Свет и Музыка Н» не имеет и не имело ни с кем. Участие в аукционах принимает как самостоятельная единица.

ООО «Свет и музыка Н» в сети интернет не позиционирует себя филиалом какой-либо организации и не имеет своего сайта где это можно делать. Это самостоятельный хозяйствующий субъект, целью которого является получение прибыли от деятельности организации.

ИП Харчук представил следующие пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 054/01/11-1454/2023 (вх. №15053-ЭП/23 от 21.08.2023г.).

Торги: № 0134300097522000082. Заказчик: МБУДО «Детская музыкальная школа №7 города Иркутска».

НМЦК: 2 700 000, 00 руб. Победитель торгов: ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь»

ИП Харчук право на участие в торгах не реализовал (не заявил ценовое предложение ниже НМЦК), так как продажа товара имела экономическую целесообразность только по НМЦК,

Торги: № 0139300001322000230. Заказчик: МБУДО «Детская школа искусств №76»

НМЦК: 901 042, 96 руб.

Победитель: ООО «Свет и Музыка Н».

ИП Харчук право на участие в торгах не реализовал (не заявил ценовое предложение ниже НМЦК), так как продажа товара имела экономическую целесообразность только по НМЦК, что подтверждается коммерческим предложением (в материалах дела).

Торги: №0848300062223000521. Заказчик: МУК «Подольский драматический театр»

НМЦК: 6 225 320, 00 руб.

Победитель: ООО «Свет и Музыка М».

ИП Харчук В.А. право на участие в торгах не реализовал (не заявил ценовое предложение ниже НМЦК), так как продажа товара имела экономическую целесообразность только по НМЦК, что подтверждается коммерческим предложением № 200/7 от 29.03.2023 года (в материалах дела).

Торги: № 0848300062223000528. Заказчик: МУК «Подольский драматический театр».
НМЦК: 1 007 408, 00 руб.

Победитель: ООО «Свет и Музыка М»

ИП Харчук право на участие в торгах не реализовал (не заявил ценовое предложение ниже НМЦК), так как продажа товара имела экономическую целесообразность только по НМЦК, что подтверждается коммерческим предложением № 221/7 от 29.03.2023 года (в материалах дела)

Торги: №0121600009421000260 Заказчик: Администрация Нефтекумского городского округа Ставропольского края. НМЦК: 595 333, 33 руб.

Победитель: ООО «Свет и Музыка М»

ИП Харчук В.А. отклонили заявку на участие в аукционе на основании п.2 ч. 4 ст. 67 ФЗ №44 "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", несоответствие

информации, предусмотренной ч.3 ст. 66 ФЗ №44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Торги: № 0121600009421000263. Заказчик: Администрация Нефтекумского городского округа Ставропольского края. НМЦК: 384 666, 67 руб.

Победитель: ООО «Свет и Музыка М».

ИП Харчук право на участие в торгах не реализовал (не заявил ценовое предложение ниже НМЦК), так как продажа товара имела экономическую целесообразность только по НМЦК, что подтверждается коммерческим предложением № 2-118 от 25.11.2021 года.

Ни антимонопольное законодательство, ни положения Закона N 44-ФЗ не обязывают участников аукциона снижать рассчитанную в соответствии с утвержденными методиками обоснованную начальную цену государственного контракта до цены экономически невыгодной, не отвечающей интересам субъекта предпринимательской деятельности. Получение контракта на наиболее выгодных условиях является обычным поведением участников хозяйственного оборота, поскольку основной целью субъекта предпринимательской деятельности является получение прибыли.

Снижение цены на один шаг являлось для ИП Харчук экономически нецелесообразным в связи с большими накладными расходами, поскольку последний поставляет более функциональные изделия, соответственно, более высокой ценовой категории. С учетом достаточного количества уже выигранных аукционов я посчитал целесообразным отказаться от дальнейшего участия в перечисленных антимонопольным органом аукционах.

В пункте 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" (далее - Постановление N 2) разъяснено, что при возникновении спора о наличии соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона, следует давать оценку совокупности доказательств, свидетельствующих о наличии причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах. В том числе необходимо принимать во внимание, является ли достигнутый уровень снижения (повышения) цены обычным для торгов, которые проводятся в отношении определенных видов товаров; имеются ли в поведении нескольких участников торгов признаки осуществления единой стратегии; способно ли применение этой стратегии повлечь извлечение выгоды из картеля его участниками.

При этом пассивное поведение одного из участников торгов либо отказ от участия в торгах после подачи заявки сами по себе не являются следствием участия в ограничивающем конкуренцию соглашении на торгах.

Действия по не снижению НМЦК направлены не на целенаправленный отказ от дальнейшего участия в аукционе в результате какой-либо договоренности с кем-либо, а на получение в результате поставки товара по государственным контрактам, в отношении которых и проведен аукцион, прибыли.

Также данное поведение ИП Харчук не может рассматривать как наличие единой стратегии достижения антиконкурентного соглашения, так как мое поведение (действия) были направлены на извлечение прибыли, а не к добровольному отказу от конкурентной борьбы и тем самым обеспечению победы другому участнику.

В ходе анализа и сопоставления представленных сведений, фактов, обстоятельств дела, а также пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Давая оценку нахождению/не нахождению предполагаемых фигурантов в составе группы лиц необходимо отметить следующее.

Общество с ограниченной ответственностью «Азия Мьюзик Компани» (ИНН 3808225635, место нахождения: 664510, Иркутская область, Иркутский район, пос. Дзержинск, ул. Ушаковская, д. 3А).

По состоянию на 17.07.2023 генеральным директором ООО «Азия Мьюзик Компани» и учредителем с долей в уставном капитале 100% является <...> (ИНН <...>).

Общество с ограниченной ответственностью «Свет и Музыка М» (ИНН 7708757810, место нахождения: 107140, ГОРОД МОСКВА, КРАСНОПРУДНАЯ УЛИЦА, 11).

По состоянию на 17.07.2023 генеральным директором ООО «Свет и Музыка М» является <...> (ИНН <...>).

Учредителем с долей в уставном капитале 100% является <...> (ИНН <...>).

Общество с ограниченной ответственностью «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (ИНН 2463116214, место нахождения: 660028, КРАСНОЯРСКИЙ КРАЙ, КРАСНОЯРСК ГОРОД, ТЕЛЕВИЗОРНАЯ УЛИЦА, ДОМ 1, СТРОЕНИЕ 39, ЭТ/ПОМ 1/10).

По состоянию на 17.07.2023 директором ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» является <...> (ИНН <...>).

Учредителем с долей в уставном капитале 100% является <...> (ИНН <...>).

Общество с ограниченной ответственностью «Свет и Музыка Н» (ИНН 5406780495, место нахождения: 630091, НОВОСИБИРСКАЯ ОБЛАСТЬ, НОВОСИБИРСК ГОРОД, СОВЕТСКАЯ УЛИЦА, ДОМ 58).

По состоянию на 17.07.2023 директором ООО «Свет и Музыка Н» является <...> (ИНН <...>).

Учредителем с долей в уставном капитале 100% является <...> (ИНН <...>).

Таким образом, ООО «Азия Мьюзик Компани», ООО «Свет и Музыка М», ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» и ООО «Свет и Музыка Н» не входят в одну группу лиц по основаниям, указанным в частях 7, 8 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, условия о допустимости соглашений, установленные в части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на данные хозяйствующие субъекты не распространяются, и при участии в конкурсных процедурах данные хозяйствующие субъекты должны соблюдать требование пункта 2 части 1 статьи

11 Закона о защите конкуренции.

I. Описание предполагаемых эпизодов противоправных деяний

Антимонопольным органом был произведён анализ совместного участия вышеуказанных лиц в торгах.

В качестве эпизодов, содержащих признаки противоправной деятельности, выраженной в заключении реализации антиконкурентного соглашения на торгах, допустимо выделить следующие закупки.

04.04.2022 года в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0134300097522000082.

Указанный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Наименование объекта закупки: Поставка акустических пианино.

НМЦК: 2 700 000,00 рублей.

Организатор торгов: Комитет по экономике и стратегическому планированию администрации города Иркутска.

Заказчик торгов: Муниципальное бюджетное учреждение дополнительного образования «Детская музыкальная школа №7 города Иркутска».

На участие в закупке было подано 2 заявки: ИП Харчук и ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь». Все заявки признаны соответствующими требованиям документации.

Обе заявки поданы с IP-адреса: 46.254.240.241.

12.04.2022г. проведен аукцион. Участник закупки ИП Харчук не реализовал свое право на участие в закупке (ценовые предложения не подавались). ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» подало ценовое предложение так же с IP-адреса: 46.254.240.241.

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признан участник закупки ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь», заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и который предложил по результатам проведения процедуры подачи предложений цену контракта 2 686 500,00 руб.

Снижение по итогам закупки составило 0.5%.

При этом необходимо отметить совпадение свойств файлов первой части заявок ИП Харчука и ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь», файлы созданы одним автором – <...>, редактировались также одним человеком – <...> (скриншоты представлены ниже).

11.11.2022 года в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139300001322000230.

Указанный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Наименование объекта закупки: Поставка сценического оборудования.

НМЦК: 901 042,96 рублей.

Организатор торгов: Администрация Беловского городского округа.

Заказчик торгов: Муниципальное бюджетное учреждение дополнительного образования «Детская школа искусств №76».

На участие в закупке было подано 2 заявки: ИП Харчук и ООО «Свет и Музыка Н». Все заявки признаны соответствующими требованиям документации.

Обе заявки поданы с IP-адреса: 212.164.60.210.

21.11.2022г. проведен аукцион, ценовые предложения представлены ниже.

Участник	Дата и время подачи ценового предложения	Ценовое предложение	IP-адрес подачи ценового предложения
ИП ХАРЧУК	21.11.2022 07:02	901042,95	212.164.60.210
ООО «СВЕТ И МУЗЫКА Н»	21.11.2022 07:00	896537,74	212.164.60.210

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) Победителем аукциона признается участник закупки ООО «Свет и Музыка Н», с ценовым предложением 896537,74 руб.

Снижение по итогам закупки составило 0.5%.

При этом необходимо отметить совпадение свойств файлов первой части заявок ИП Харчука и ООО «Свет и Музыка Н», файлы созданы одним автором – <...>, редактировались также одним человеком – <...> (скриншоты представлены ниже).

11.04.2023 года в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0848300062223000521.

Указанный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Наименование объекта закупки: Оснащение региональных и муниципальных театров (звукотехническое оборудование).

НМЦК: 6 225 320,00 рублей.

Организатор торгов: Муниципальное казенное учреждение «Центр Торгов».

Заказчик торгов: Муниципальное учреждение культуры «Подольский драматический театр».

На участие в закупке было подано 2 заявки: ИП Харчук и ООО «Свет и Музыка М». Все заявки признаны соответствующими требованиям документации.

Обе заявки поданы с IP-адреса: 85.30.235.60.

21.11.2022г. проведен аукцион, ценовые предложения представлены ниже.

Участник	Дата и время подачи ценового предложения	Ценовое предложение	IP-адрес подачи ценового предложения
ИП ХАРЧУК	02.05.2023 13:00	6 194 193,4	85.30.235.60
ООО «СВЕТ И МУЗЫКА М»	02.05.2023 13:00	6 163 066,8	85.30.235.60

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) Победителем аукциона признается участник закупки ООО «Свет и Музыка М», с ценовым предложением 6 163 066,8руб.

Снижение по итогам закупки составило 1%.

Начальная (максимальная) цена контракта определялась методом сопоставимых рыночных цен (анализ рынка).

При этом коммерческие предложения для расчета НМЦК были получены от ИП Харчук, ООО «Свет и Музыка М» и ООО «Азия Мьюзик Компани».

Все 3 коммерческих предложения были получены заказчиком нарочно.

21.04.2023 года в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0848300062223000528.

Указанный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Наименование объекта закупки: Оснащение региональных и муниципальных театров (звукотехническое оборудование (усилители мощности)).

НМЦК: 1 007 408,00 рублей.

Организатор торгов: Муниципальное казенное учреждение «Центр Торгов».

Заказчик торгов: Муниципальное учреждение культуры «Подольский драматический театр».

На участие в закупке было подано 2 заявки: ИП Харчук и ООО «Свет и Музыка М». Все заявки признаны соответствующими требованиям документации.

Обе заявки поданы с IP-адреса: 85.30.235.60.

21.11.2022г. проведен аукцион, ценовые предложения представлены ниже.

Участник	Дата и время подачи ценового предложения	Ценовое предложение	IP-адрес подачи ценового предложения
ИП ХАРЧУК	21.04.2023 10:04	1002370,96	85.30.235.60
ООО "СВЕТ И МУЗЫКА М"	21.04.2023 10:00	1002370,96	85.30.235.60

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) Победителем аукциона признается участник закупки ООО «Свет и Музыка М», с ценовым предложением 1002370,96 руб.

Снижение по итогам закупки составило 0,5%.

Начальная (максимальная) цена контракта определялась методом сопоставимых рыночных цен (анализ рынка).

При этом коммерческие предложения для расчета НМЦК были получены от ИП Харчук, ООО «Свет и Музыка М» и ООО «Азия Мьюзик Компани».

Все 3 коммерческих предложения были получены заказчиком нарочно.

22.11.2021 года в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0121600009421000260.

Указанный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Наименование объекта закупки: Поставка фортепиано для оснащения объекта: «Строительство детского сада на 100 мест в с. Ачикулак Нефтекумского района Ставропольского края» для обеспечения муниципальных нужд Нефтекумского городского округа Ставропольского края.

НМЦК: 595 333,33 рублей.

Организатор и заказчик торгов: Администрация Нефтекумского городского округа Ставропольского края.

На участие в закупке было подано 2 заявки: ИП Харчук и ООО «Свет и Музыка М». Обе заявки поданы с IP-адреса: 85.30.235.60.

Заявка ИП Харчук признана не соответствующей требованиям документации.

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт заключен с ООО «Свет и Музыка М» по начальной максимальной цене - 595 333,33 рублей.

Снижение по итогам закупки составило 0%.

При этом коммерческие предложения для расчета НМЦК были получены от ИП Харчук, ООО «Свет и Музыка М» и ООО «Азия Мьюзик Компани».

Коммерческие предложения ООО «Свет и Музыка М» и ИП Харчук были получены заказчиком нарочно.

23.11.2021 года в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0121600009421000263.

Указанный электронный аукцион проводился в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Наименование объекта закупки: Поставка фортепиано для оснащения объекта: «Реконструкция здания «Детский сад № 15 «Василек» в а. Новкус-Артезиан Нефтекумского городского округа Ставропольского края с расширением площади за счет пристройки» для обеспечения муниципальных нужд Нефтекумского городского округа Ставропольского края.

НМЦК: 384 666,67 рублей.

Организатор и заказчик торгов: Администрация Нефтекумского городского округа Ставропольского края.

На участие в закупке было подано 2 заявки: ИП Харчук и ООО «Свет и Музыка М». Все заявки признаны соответствующими требованиям документации.

Обе заявки поданы с IP-адреса: 85.30.235.60.

03.12.2021г. проведен аукцион. Участник закупки ИП Харчук не реализовал свое право на участие в закупке (ценовые предложения не подавались). ООО «Свет и Музыка М» подало ценовое предложение так же с IP-адреса: 85.30.235.60.

По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт заключен с ООО «Свет и Музыка М» по цене - 382 743,34 рублей.

Снижение по итогам закупки составило 0.5%.

При этом коммерческие предложения для расчета НМЦК были получены от ИП Харчук, ООО «Свет и Музыка М» и ООО «Азия Мьюзик Компани».

Коммерческие предложения ООО «Свет и Музыка М» и ИП Харчук были получены заказчиком нарочно.

II. Взаимосвязь ответчиков по делу

Отделом по борьбе с картелями инициирован розыск владельцев ip-адресов 46.254.240.241, 212.164.60.210, 85.30.235.60.

IP-адрес 46.254.240.241 в соответствии с ответом АО «Ориент-Телеком» (вх. №9279/23 от 23.05.2023г.) принадлежит юридическому лицу ООО УК «Свет и Музыка» с 16.07.2019г. по настоящее время.

Адрес установки оборудования: Иркутская область, пос. Дзержинск, ул. Ушаковская, 3А (данный адрес является юридическим адресом ООО «Азия Мьюзик Компани»).

IP-адрес 212.164.60.210 в соответствии с ответом ПАО «Ростелеком» (вх. №17269-ЭП/23 от 21.09.2023г.) принадлежит юридическому лицу ООО УК «Свет и Музыка» с 20.11.2020г. по настоящее время.

Адрес установки оборудования: г. Новосибирск, ул. Советская, д. 58 (данный адрес является юридическим адресом ООО «Свет и Музыка Н»).

IP-адрес 85.30.235.60 в соответствии с ответом ПАО «Ростелеком» (вх. №9807-ЭП/23 от 31.05.2023г.) принадлежит юридическому лицу ООО УК «Свет и Музыка» с 16.07.2019г. по настоящее время. Адрес установки оборудования: г. Москва, ул. Краснопрудная, д. 11 (данный адрес является юридическим адресом ООО «Свет и Музыка М»).

Новосибирским УФАС России проанализированы сведения, представленные Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 20 по Иркутской области области и установлено, что ООО «Азия Мьюзик Компани» направляет бухгалтерскую отчетность с с ip-адреса 46.254.241.

Однако установлено, что ООО «Свет и Музыка М» (договор аренды (нежилого помещения) №УК-М-2 от 01.12.2022г.), ООО «Свет и Музыка Н» (договор аренды (нежилого помещения) №УК-Н-4 от 01.12.2022г.), ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (договор аренды (нежилого помещения) №УК-ВС-4 от 01.01.2022г.) арендуют помещения, являющиеся юридическими адресами вышеуказанных организаций у ООО «УК «Свет и Музыка» с предоставлением доступа к интернет-связи с имеющихся у арендодателя IP-ов.

Кроме того, установлено, что ИП Харчук оказывает услуги по сервисному обслуживанию, диагностике и ремонту оборудования по заданию ООО «Азия Мьюзик Компани» на основании договора №7 от 11.05.2021г. Места проведения сервисного обслуживания оборудования согласно данному договору в том числе: г. Новосибирск, ул. Советская 58 (ООО «Свет и Музыка Н»), г. Москва, ул. Краснопрудная 11 (ООО «Свет и Музыка М»), г. Красноярск, ул. Телевизорная 1 стр. 39 (ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь»).

Новосибирским УФАС России так же был проведен осмотр сайта, который указан контактным на сайте 2ГИС (<...>) у ООО «Свет и Музыка Н», ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» и ООО «Свет и Музыка М».

Контактные данные на сайте указывают на фактический адрес нахождения Иркутская область, пос. Дзержинск, ул. Ушаковская, 3А, что соответствует

юридическому адресу ООО «Азия Мьюзик Компани».

Кроме того, на данном сайте указано, что филиалы магазинов работают в 12 регионах и представлен список филиалов.

Среди прочих есть адреса регистрации ООО «Свет и Музыка Н», ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» и ООО «Свет и Музыка М».

На основании вышеуказанного имеются основания полагать, что ООО «Азия Мьюзик Компани» (ИНН 3808225635), ООО «Свет и Музыка М» (ИНН 7708757810), ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (ИНН 2463116214) и ООО "СВЕТ И МУЗЫКА Н" (ИНН 5406780495) могут являться фактически взаимосвязанными лицами.

III. Уровень снижения цен на торгах

Допустимо сформулировать выводы о том, что с одной стороны процент снижения по результатам проведения рассматриваемых торгов не может однозначно считаться свойственным для данных предметов закупки в связи со следующим.

Торги, предположительное нарушение при участии и в которых вменяется ответчиком оп делу:

- № 0134300097522000082 от 04.04.2022г. (поставка акустических пианино, ОКПД2 – 32.20.11.120, снижение - 0,5%).

- № 0139300001322000230 от 11.11.2022г. (поставка сценического оборудования, ОКПД2 – 26.40.31.190 и 26.40.43.110, снижение - 0.5%).

- № 0848300062223000521 от 11.04.2023г. (Оснащение региональных и муниципальных театров (звукотехническое оборудование), ОКПД2 - 26.40.31.190 и 26.40.43.110, снижение – 1%).

- № 0848300062223000528 от 21.04.2023г. (Оснащение региональных и муниципальных театров (звукотехническое оборудование (усилители мощности)), ОКПД2 - 26.40.31.190, снижение – 0,5%).

- № 0121600009421000260 от 22.11.2021г. (поставка фортепиано для оснащения объекта, ОКПД2 – 32.20.11.110, снижение - 0%).

- № 0121600009421000263 от 23.11.2021г. (поставка фортепиано для оснащения объекта, ОКПД2 – 32.20.11.110, снижение - 0,5%).

Наименование предметов торгов по ОКПД 2:

- 32.20.11.120: Пианино;

- 26.40.31.190: Аппаратура для воспроизведения звука прочая;

- 26.40.43.110: Усилители электрические звуковых частот;

- 32.20.11.110: Фортепиано.

При этом по вышеуказанным ОКПД2 выявлены конкурентные закупки с участием ООО «Свет и Музыка Н», ООО «Свет и Музыка М», ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» и ИП Харчук, в которых снижение НМЦК значительно больше.

Так, по ОКПД2 32.20.11.120 можно привести следующие торги:

- № 0157300025222000294 – ООО «Свет и Музыка М» заключило контракт со снижением НМЦК на 31,5 %;

- № 0133200001723000486 - ООО «Свет и Музыка М» заключило контракт со снижением НМЦК на 13 %;

- № 0133200001721000162 - ООО «Свет и Музыка М» предложило цену со снижением на 23% от НМЦК. Контракт заключен с участником, предложившим снижение на 62%.

- № 0187300014723000055 - ООО «Свет и Музыка Н» заключило контракт со снижением НМЦК на 26 %;

По ОКПД2 - 26.40.31.190 и 26.40.43.110 можно привести следующие торги:

- № 0361300022622000002 – ИП Харчук заключил контракт со снижением НМЦК на 17.5 %;

- № 0112200000822000922 - ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» предложило цену со снижением на 5,5% от НМЦК. Контракт заключен с участником, предложившим снижение на 16%.

Вместе с тем, Комиссия Новосибирского УФАС России принимает во внимание документальные пояснения что ИП Харчука (вх. № 19221-ЭП/23 от 16.10.2023г.), согласно которым в описанных выше торгах у последнего отсутствовала фактическая возможность дальнейшего снижения цены по указанным закупкам со стороны данного лица.

Закупка № 0139300001322000230: согласно представленным коммерческим предложениям (№ 4501 от 14.11.2022г. от ООО «Азия Мьюзик Компани» и б/н от 14.11.2022г. от ООО «Квартер») оборудование необходимое для поставки на данной закупке ИП Харчук мог приобрести за 856 507 рублей (с учетом доставки и монтажа).

НМЦК по закупке № 0139300001322000230 составляла 901 042,96 рублей. Таким образом доход ИП Харчук от данного контракта в случае победы с предложенной ценой составил бы 44 535,96 рублей.

Закупка № 084830006223000521: согласно представленным коммерческим предложениям (№1/20 от 24.03.2023г. от ООО «Азия Мьюзик Компани» и №05 от 27.03.2023г. от ИП Шорохова А.С.) оборудование необходимое для поставки на

данной закупке ИП Харчук мог приобрести за 5 873 106 рублей (с учетом доставки и монтажа).

НМЦК по закупке № 084830006223000521 составляла 6 225 320 рублей. ИП Харчук подал ценовое предложение по данной закупке 6 194 193,4. Таким образом доход ИП Харчук от данного контракта в случае победы с предложенной ценой составил бы 321 087,4 рублей.

Закупка №0848300062223000528: согласно представленному коммерческому предложению (№2/20 от 24.03.2023г. от ООО «Азия Мьюзик Компани») оборудование необходимое для поставки на данной закупке ИП Харчук мог приобрести за 961 064 рублей (с учетом доставки и монтажа).

НМЦК по закупке №0848300062223000528 составляла 1 007 408 рублей. ИП Харчук подал ценовое предложение по данной закупке 1 002 370,96. Таким образом доход ИП Харчук от данного контракта в случае победы с предложенной ценой составил бы 41 306,96 рублей.

Закупка № 0121600009421000260: согласно представленному коммерческому предложению (№2-118 от 25.11.2021г. от ООО «Нева-Саунд») оборудование необходимое для поставки на данной закупке ИП Харчук мог приобрести за 535 799 рублей (без учета доставки и монтажа).

НМЦК по закупке №0121600009421000260 составляла 595 333,33 рублей.

Таким образом доход ИП Харчук от данного контракта в случае победы с предложенной ценой составил бы 59 534,33 рублей.

Закупка № 0121600009421000263: согласно представленному коммерческому предложению (№ 2-118 от 25.11.2021г. от ООО «Нева-Саунд») оборудование необходимое для поставки на данной закупке ИП Харчук мог приобрести за 332 986 рублей (без учета доставки и монтажа).

НМЦК по закупке № 0121600009421000263 составляла 384 666,67 рублей.

Таким образом доход ИП Харчук от данного контракта в случае победы с предложенной ценой составил бы 51 680,67 рублей.

Закупка № 0134300097522000082 от 04.04.2022г., НМЦК: 2 700 000, 00 руб. Согласно пояснениям ИП Харчука, предоставление информации о размере и порядке формирования стоимости Товара (рентабельности) происходило на основании информации, размещенной на официальном сайте производителя акустического пианино «Н. Рубенштейн».

В ходе рассмотрения дела по данному эпизоду торгов ИП Харчук также подтвердил невозможность дальнейшего снижения и указал на коммерческую привлекательность только при заключении контракта по НМЦК.

Таким образом, уровень снижения цен при рассматриваемых торгах с одной стороны не является типичным для данной категории товара, однако при конкретных закупках ответчик по делу, не заключивший контракты и выступающий «формальным» участником подтвердил невозможность дальнейшего снижения.

III. Квалификация выявленных признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Исходя из обстоятельств настоящего дела Комиссия Новосибирского УФАС России выделяет наиболее значимые:

- ответчики по делу могут являться взаимосвязанными между собой;
- имеются основания полагать, что при подготовке и проведении торгов (их части) ответчики по делу могли быть также взаимосвязаны (совпадение ip-адресов, свойств файлов);
- уровень снижения цен может являться не типичным для данных категорий товара;
- у одного из участников торгов отсутствовала возможность дальнейшего снижения цены контрактов в ходе проведения торгов.

Принимая решение о прекращении рассмотрения настоящего дела Комиссия Новосибирского УФАС России руководствовалась следующими основаниями.

Согласно разделу 24 указанного Пленума, при возникновении спора о наличии соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», следует давать оценку совокупности доказательств, свидетельствующих о наличии причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах.

В том числе необходимо принимать во внимание:

- является ли достигнутый уровень снижения (повышения) цены обычным для торгов, которые проводятся в отношении определенных видов товаров;
- имеются ли в поведении нескольких участников торгов признаки осуществления единой стратегии;
- способно ли применение этой стратегии повлечь извлечение выгоды из картеля его участниками.

При этом пассивное поведение одного из участников торгов либо отказ от участия в торгах после подачи заявки сами по себе не являются следствием участия в ограничивающем конкуренцию соглашении на торгах.

Ранее (при возбуждении и рассмотрении дела) ответчикам вменялась стратегия «добровольный отказ от конкуренции», согласно которой при проведении торгов всегда подавались 2 заявки ИП Харчук и одно общество с ограниченной ответственностью (ООО «Свет и Музыка Н», ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» или ООО «Свет и Музыка М»).

Лица могли действовать по алгоритму, разделяясь на «формального игрока» и «основного игрока»: формальный игрок подает минимальное ценовое предложение либо не реализует свое право на участие в аукционе; основной

игрок подает ценовое предложение с минимально возможным снижением от первого; формальный игрок отказывается от дальнейшей борьбы.

Вместе с тем, установленный факт невозможности дальнейшего снижения для ИП Харчука по данным торгам не позволяет вменить наличие данной стратегии в рассматриваемых обстоятельствах, что в свою очередь указывает, что совокупность доказательств, свидетельствующих о наличии прямой причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах не установлена.

Как указал Верховный Суд РФ в Постановлении от 04.03.2021 года № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», пассивное поведение одного из участников торгов либо отказ от участия в торгах после подачи заявки сами по себе не являются следствием участия в ограничивающем конкуренцию соглашении на торгах.

Таким образом, для признания ответчиков по настоящему делу реализовавшими антиконкурентное соглашение необходимо установление не только факта внешней независимости юридических лиц, сопряжённого с фактической (скрытой) подконтрольностью, но и установления конкретного перечня торгов, на которых стороны реализовали антиконкурентное соглашение используя единую стратегию.

Материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства, свидетельствуют о безусловной и неоспоримой связи между собой ответчиков по делу, но не содержат прямые доказательства наличия единой стратегии.

Таким образом, несмотря на наличие единой инфраструктуры, при отсутствии доказанных действий по отказу от конкурентной борьбы того или иного лица, оснований для признания ответчиков по делу нарушившими ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (на момент рассмотрения дела) не достаточно.

Согласно ч. 7 ст. 48.1 ФЗ-135 «О защите конкуренции», в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства, комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 настоящего Федерального закона прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 48, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 054/01/11-1454/2023 в отношении ООО «Свет и Музыка М» (ИНН 7708757810, место нахождения: 107140, г. Москва, ул. Краснопрудная, 11), ООО «Свет и Музыка Восточная Сибирь» (ИНН 2463116214, место нахождения: 660028, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Телевизорная, д. 1, стр. 39, ЭТ/ПОМ

1/10), ООО "СВЕТ И МУЗЫКА Н" (ИНН 5406780495, место нахождения: 630091, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 58), ИП Харчук (ИНН <...>) прекратить.

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