

Общество с ограниченной ответственностью «АЛЬБУМ»

173001, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород, ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 6/11, этаж 4

Общество с ограниченной ответственностью «ГУДВЕНТ»

173020, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород, ул. Хутынская, д. 21, кв. 16

Прокуратура Новгородской области

173003, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород ул. Новолучанская, д. 11.

Исх. № 4979/02 от 13.08.2021

РЕШЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 053/01/11-91/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена «02» августа 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «13» августа 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

... – руководитель Управления;

Членов Комиссии:

... – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Управления;

... – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля Управления,

рассмотрев дело № 053/01/11-91/2021 по признакам нарушения ООО «Альбум» (173001, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород, ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 6/11, этаж 4) и ООО «Гудвент» (место нахождения: 173016, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород, пр. Александра Корсунова, д. 9, кв. 82) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседаниях:

.... –директора ООО «АЛЬБУМ»;

.... – генерального директора ООО «ГУДВЕНТ»;

... – доверенного лица ООО «ГУДВЕНТ», присутствовавшего на основании доверенности от 10.03.2021 от генерального директора ООО «ГУДВЕНТ» Богомолова К.В.;

... – старшего прокурора по надзору за исполнением федерального законодательства Прокуратуры Новгородской области.

УСТАНОВИЛА:

По требованию Прокуратуры Новгородской области на основании приказов Новгородского УФАС России от 22 октября 2020 года № 105/2020, 106/2020 «О проведении внеплановой выездной проверки по статье 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) были проведены внеплановые выездные проверки в отношении следующих организаций: ООО «Альбум» (173001, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород, ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 6/11, этаж 4) и ООО «Гудвент» (место нахождения: 173016, Россия, Новгородская обл., г. Великий Новгород, пр. Александра Корсунова, д. 9, кв. 82) на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного требования Новгородским УФАС России проведены внеплановые выездные проверки.

В ходе проверок установлены обстоятельства, которые свидетельствовали о наличии признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в использовании общей инфраструктуры при подаче заявок на участие в аукционах, предоставлении безвозмездных займов между данными юридическими лицами, совместном участии в торгах и пассивном поведении одного из участников.

В данной связи Управлением приказом от 16.02.2021 № 17/2021 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 053/01/11-91/2021 по признакам нарушения ООО «АЛЬБУМ», ООО «ГУДВЕНТ» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции и создана комиссия по рассмотрению данного дела.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что ООО «АЛЬБУМ» и ООО «ГУДВЕНТ» в 2019-2020 гг. принимали совместное участие в 7 электронных аукционах, проводимых заказчиком - Государственным учреждением Новгородским областным Фондом социального страхования, № извещения в Единой информационной системе в сфере закупок:

- 0250100000320000079;
- 0250100000319000129;
- 0250100000319000130;
- 0250100000319000131;
- 0250100000319000033;
- 0250100000319000059;
- 0250100000319000062.

Предметом закупок по данным электронным аукционам являлась поставка инвалидам различных технических средств реабилитации: подгузников для взрослых, детских подгузников, абсорбирующего белья (пеленок) (далее – ТСР).

Необходимо отметить, что согласно условиям государственных контрактов, заключенных по результатам вышеуказанных торгов, исполнитель по контракту обязан осуществить доставку ТСР до конкретных получателей, проживающих на территории всей Новгородской области.

Как следует из письменных пояснений ООО «Альбум», представленных Обществом в ходе рассмотрения дела, данное Общество не согласно с выводами о наличии нарушения антимонопольного законодательства, указывает на существенные риски предпринимательской деятельности, сопряженные с исполнением соответствующих контрактов, и указывает на то, что на принятие решения о подаче ценового предложения влияет множество факторов. Также Общество указывает на то обстоятельство, что НМЦК по контрактам зачастую на протяжении длительного периода времени, а также пояснило, что из обозначенной и вменяемой Обществу схемы поведения не усматривается возможность для ООО «Альбум» ограничить конкуренцию - участие в торгах иных хозяйствующих субъектов.

ООО «Гудвент» в своих письменных пояснениях, представленных Обществом в ходе рассмотрения дела, выразило несогласие с вменяемым Обществу нарушением антимонопольного законодательства. Общество указало на факт участия в рассматриваемых Комиссией аукционах иных участников, которые также не вносили последующих ценовых предложений. Также Общество указало, что из обозначенной и вменяемой Обществу схемы поведения не усматривается возможность для ООО «Гудвент» ограничить конкуренцию - участие в торгах иных хозяйствующих субъектов.

На заседании Комиссии законные представители ООО «Альбум» и ООО «Гудвент» поддержали ранее представленные письменные пояснения, выразили несогласие с вменяемым нарушением антимонопольного

законодательства.

Исследовав материалы дела и оценив, доводы сторон, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Управлением в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), проведен анализ состояния конкуренции при проведении открытых аукционов в электронной форме от 25.04.2019 № 0250100000319000033, от 23.05.2019 № 0250100000319000059, от 24.05.2019 № 0250100000319000062, от 11.09.2019 № 0250100000319000129, от 11.09.2019 № 0250100000319000130, от 11.09.2019 № 0250100000319000131, от 10.06.2020 № 0250100000320000079, в которых участвовали хозяйствующие субъекты ООО «Альбум» и ООО «Гудвент».

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 29.04.2019 по 15.06.2020. В связи с тем, что данный анализ исследует состояние конкурентной среды при проведении определенных закупочных процедур: аукциона в электронной форме, временной интервал исследования ограничивается периодом совместного участия ООО «Альбум» и ООО «Гудвент» в вышеуказанных аукционах и сроков давности рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства при участии в данных торгах.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции при проведении открытых аукционов в электронной форме от 29.04.2019 № 0250100000319000033, от 27.05.2019 № 0250100000319000059, от 30.05.2019 № 0250100000319000062, от 13.09.2019 № 0250100000319000129, от 13.09.2019 № 0250100000319000130, от 13.09.2019 № 0250100000319000131, от 15.06.2020 № 0250100000320000079 установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определен периодом с 29.04.2019 по 15.06.2020.

2. Предмет торгов:

от 29.04.2019 № 0250100000319000033 – поставка инвалидам подгузников для взрослых;

от 27.05.2019 № 0250100000319000059 – поставка инвалидам детских подгузников;

от 30.05.2019 № 0250100000319000062 – поставка пеленок инвалидам;

от 13.09.2019 № 0250100000319000129 – поставка инвалидам детских подгузников;

от 13.09.2019 № 0250100000319000130 – поставка инвалидам подгузников для взрослых;

от 13.09.2019 № 0250100000319000131 – поставка пеленок инвалидам;

от 15.06.2020 № 0250100000320000079 – поставка инвалидам подгузников для взрослых.

3. Состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в торгах: Общество с ограниченной ответственностью «Альбум», Общество с ограниченной ответственностью «Гудвент», Общество с ограниченной ответственностью «Астраханское социально-реабилитационное предприятие комбинат металлоизделий», Общество с ограниченной ответственностью «АВК-БАСТИОН», Общество с ограниченной ответственностью «ОГИС ТРЕЙД», Пермская краевая организация общероссийской общественной организации «Всероссийское общество инвалидов», Общество с ограниченной ответственностью «Дом добрых дел», которые в период проведения аукционов являлись между собой конкурентами на право заключения государственного контракта.

Сведения об участниках торгов, представлены в виде таблицы (Приложение № 1).

При рассмотрении дела Комиссия обязана учесть положения Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума ВС РФ № 2), изданного в период рассмотрения дела.

В силу пункта 24 Постановления Пленума ВС РФ № 2 при возникновении спора о наличии соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона, судам 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. В частности, не образует соглашения, запрет на совершение которого установлен пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона, **участие в торгах нескольких хозяйствующих субъектов, не связанное с повышением, снижением или поддержанием цен на торгах, но направленное на то, чтобы торги были признаны состоявшимися** и к ним не применялись правила заключения договора с единственным участником (например, пункт 25 части 1 статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), пункт 14

статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации) или последствия участия в торгах одного лица (пункт 5 статьи 447 Гражданского кодекса). Если в реализации указанных целей участвовал заказчик (организатор торгов), то его действия при наличии оснований могут быть квалифицированы в качестве нарушения статьи 17 (в частности, пункта 1 части 1) Закона о защите конкуренции.

Комиссией изучены представленные на основании требований Новгородского УФАС России исх. № 7246/02, 7247/02 от 25.12.2020 ООО «АЛЬБУМ» и ООО «ГУДВЕНТ» универсальные передаточные документы (счета-фактуры), содержащие сведения о закупочных ценах, поставляемых в рамках государственных контрактов на поставку ТСР. Сравнение закупочных цен и цен, указанных в Государственных контрактах, представлено в виде таблицы.

Таблица 1.

	0250100000320000079 (победитель - ООО "ГУДВЕНТ", Новгородская область)		0250100000319000130 (победитель - ООО "ГУДВЕНТ", Новгородская область)		0250100000319000033 (победитель - ООО "АЛЬБУМ", Новгородская область)	
Характеристика товара	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков
Влагопоглощение 1000, размер S	16,56	11,57	15,78	10,45	15,78	10,49
Влагопоглощение 1400, размер S	18,51	13,48	16,94	12,19	16,94	13,06
Влагопоглощение 1300, размер M	18,61	13,93	17,71	12,53	17,71	12,6
Влагопоглощение 1800, размер M	20,66	19,7	18,9	14,12	18,9	14,06
Влагопоглощение 1450, размер L	19,46	15,97	18,45	14,37	18,45	14,5
Влагопоглощение 2000, размер L	22,91	18	20,71	16,23	20,71	16,7
Влагопоглощение 1450, размер XL	20,35	16,27	19,26	14,65	19,26	14,7
Влагопоглощение 2800, размер XL	26,67	19,72	24,13	17,86	24,13	17,5
	0250100000319000129 (победитель - ООО "ГУДВЕНТ", Новгородская область)		0250100000319000059 (победитель - ООО "АЛЬБУМ", Новгородская область)			
Характеристика товара	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков		
Детям весом до 20 кг	11,5	8,22	11,5	7,9		
Детям весом свыше 20 кг	12,11	7,16	12,11	9,05		
	0250100000319000131 (победитель - ООО "ГУДВЕНТ", Новгородская область)		0250100000319000062 (победитель - ООО "АЛЬБУМ", Новгородская область)			
Характеристика товара	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков	Цена по Государственному контакту	Закупочная цена у Поставщиков		
Пеленка впитывающая 60x90 1300	12,41	7,27	13,2	7,27		

При этом, Комиссия учитывает, что в рассматриваемом случае уровень рентабельности исполнения ООО «Альбум» и ООО «Гудвент» данных государственных контрактов не может быть определен исключительно разностью между закупочной ценой и ценой государственных контрактов, поскольку в данном случае существенным обстоятельством, влияющим на рентабельность исполнения государственных контрактов, является то, что согласно условиям государственных контрактов, необходимо осуществить доставку ТСР до конкретных получателей, проживающих на территории всей Новгородской области, либо организовать в определенном поселении временный пункт выдачи, отвечающий определенным критериям.

Кроме того, согласно Протоколу заседания Комиссии по рассмотрению дела № 053/01/11-91/2021 о нарушении антимонопольного законодательства от 08 июня 2021 года, имеющемуся в материалах дела, на заседании

комиссии директором ООО «АЛЬБУМ» и генеральным директором ООО «ГУДВЕНТ» ... были даны пояснения относительно условий контакта, где указано, что средства реабилитации необходимо доставить. Так, ... пояснил, что существует 2 варианта доставки. Первый – Общество должно организовать центр выдачи в определенном районе Новгородской области, и, соответственно, оплатить аренду помещения, где этот центр будет организован. Помещение должно удовлетворять определенным условиям: должно иметь отдельный вход, оборудовано туалетом, сидячими местами и быть отапливаемым в холодное время года. Второй вариант – обзвонить получателей по списку, предоставляемому Заказчиком и доставить средства реабилитации на дом. Также, на заседании ... пояснил, что доставка осуществляется не только по Великому Новгороду, но и по всей Новгородской области. Относительно возможности просчитать рентабельность данного контракта ... пояснил, что просчитать фактическую прибыль не представляется возможным в связи с тем, что уже после заключения контакта Заказчик сообщает количество получателей Товара, а также их местоположение.

Кроме того, как пояснил ..., в течение исполнения контракта может появиться новый получатель ТСР, которому необходимо поставить во внеочередном порядке средства реабилитации. Также он уточнил, что в техническом задании прописывается только общее количество товара. Сколько будет получателей и в каких районах, заблаговременно неизвестно. Общество может только примерно представить количество получателей, основываясь на опыте исполнения аналогичных контрактов, но фактически исполнение контракта может стать убыточным, исполнение контракта сопряжено с существенными рисками предпринимательской деятельности.

Также сообщил, что в условиях отсутствия долгосрочных контрактов затруднительно нанимать персонал и планировать деятельность ввиду отсутствия стабильности оказания услуг.

Руководствуясь вышеизложенным, Комиссией в ходе рассмотрения дела были проанализированы цены, по которым ООО «АЛЬБУМ» и ООО «ГУДВЕНТ» оказывались услуги по государственным контрактам, закупались товары для оказания данных услуг, а также проведен сравнительный анализ данных цен с ценами на сопоставимых по предмету, времени проведения и объему оказываемых услуг (поставки товаров) государственных закупках. В вышеуказанных аукционах объектами закупки являлись: поставка инвалидам подгузников для взрослых, детских подгузников, а также пеленок (абсорбирующего белья).

Так, Управлением проанализированы аукционы, состоявшиеся в период с 29.04.2019 по 15.06.2020, что соответствует периоду проведения рассматриваемых торгов с участием ООО «АЛЬБУМ» и ООО «ГУДВЕНТ».

Местоположение Заказчика на сопоставимых аукционах: Северо-Западный федеральный округ (далее – СЗФО) (Новгородская область, Псковская область, Санкт-Петербург, Мурманская область, Калининградская область, Вологодская область).

Согласно представленной таблице (Приложение № 2) установлено, что цены на поставку подгузников для взрослых в целом совпадают с ценами по СЗФО, объем закупаемой продукции в среднем сопоставим с объемами поставки в электронных аукционах с участием ООО «АЛЬБУМ», ООО «ГУДВЕНТ».

Цены на подгузники детские в сопоставимых аукционах колеблются от 10,04 руб. до 15,86 руб. за шт. при проведении различных закупочных процедур. Таким образом, цена на поставку детских подгузников, в электронных аукционах, победителями которых стал ООО «АЛЬБУМ», ООО «ГУДВЕНТ» не выше средней цены по СЗФО.

Цены на абсорбирующее белье (пеленки одноразовые, впитывающие) также не превышают средней цены по проведенному анализу.

Следует учитывать, что в контрактах, заключенных ООО «АЛЬБУМ», ООО «ГУДВЕНТ» прописано, что Поставка Товара осуществляется Поставщиком до места жительства Получателей на территории Великого Новгорода и районов Новгородской области или при необходимости по выбору получателя по месту нахождения Поставщика (его представителя) либо по месту нахождения, организованных поставщиком «пунктов выдачи» на территории Великого Новгорода и районов Новгородской области на основании разрядок, выданных Заказчиком. Вышеизложенное затрудняет возможность заблаговременно просчитать рентабельность исполнения контракта ввиду возможных существенных затрат на транспортировку (доставку) ТСР в различные населенные пункты, расположенные на территории всей Новгородской области.

Как следует из анализа проведенных торгов, отраженного в Таблице, участие в данных торгах (в подавляющем большинстве случаев) принимали, помимо ООО «Альбум» и ООО «Гудвент», иные хозяйствующие субъекты.

Новгородским УФАС России направлены запросы в хозяйствующие субъекты, являвшиеся конкурентами ООО «АЛЬБУМ» и ООО «ГУДВЕНТ» по рассмотренным торгам. Из ответов хозяйствующих субъектов усматривается, что конкуренция на торгах была, однако другие хозяйствующие субъекты, оценив все условия предлагаемого государственного контракта, не стали вносить дальнейших предложений в связи с нерентабельностью заключения контакта на таких условиях.

Так, согласно ответу ООО «РЕГИОН», подавшего заявку на участие наряду с ООО «Альбум» и ООО «Гудвент» в электронных аукционах:

- 0250100000319000059;

- 0250100000319000033;

- 0250100000319000062;

в результате проведенного после подачи заявок на участие в вышеуказанных аукционах анализа затрат на исполнение предполагаемых к заключению государственных контрактов, начальные цены по данным торгам свидетельствовали о нерентабельности участия в них для ООО «РЕГИОН». Из вышеизложенного следует, что участие в торгах для Общества являлось нецелесообразным.

Согласно ответу ООО «АСРП Комбинат металлоизделий», подавшему заявку на участие наряду с ООО «Альбум» и ООО «Гудвент» в электронном аукционе 0250100000319000131, данная организация (имевшая преференции, предусмотренные ст. 33 Закона № 44-ФЗ на момент участия в торгах), вносила ценовые предложения до установленного данным Обществом лимита. Из вышеизложенного следует, что дальнейшее снижение цены для Общества являлось нецелесообразным.

Согласно ответу ООО «АВК-Бастион», подавшего заявку на участие наряду с ООО «Альбум» и ООО «Гудвент» в электронном аукционе № 0250100000319000130, по имеющейся у Общества на дату запроса информации, причиной невнесения ценовых предложений явилась невозможность исполнения государственного контракта в связи с отсутствием соисполнителей на территории региона либо отсутствие необходимого количества и номенклатуры закупаемых товаров.

Изучив материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «АЛЬБУМ», ООО «ГУДВЕНТ» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Имевшая место синхронная подача заявок и участие в одних и тех же торгах двух хозяйствующих субъектов, а также пассивное поведение одного из них, учитывая то обстоятельство, что уровень цен, сформированный по результатам торгов с их участием, в целом не превышает цен, по которым заключались государственные контракты на сопоставимых торгах, не могут сами по себе свидетельствовать о наличии соглашения об ограничении конкуренции согласно вышеуказанной позиции, отраженной в Постановлении Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2.

Также не представляется возможным установить, каким образом данная схема (одновременное участие двух хозяйствующих субъектов) могла бы способствовать получению конкурентного преимущества (выгоды) предполагаемыми его участниками, поскольку одновременное участие двух хозяйствующих субъектов не налагает никаких ограничений на возможное участие иных поставщиков на соответствующих торгах.

Реализуя схему совместного участия в торгах, хозяйствующие субъекты были лишены возможности ограничить возможность участия в торгах иных хозяйствующих субъектов.

Указанное совместное участие могло привести лишь к неприменению правил заключения договора с единственным участником по пункту 25 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ, что, также в силу позиции, изложенной в Постановлении Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2 не свидетельствует о заключении ограничивающего конкуренцию соглашения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 053/01/11-91/2021 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «АЛЬБУМ», ООО «ГУДВЕНТ».

Председатель Комиссии ...

Члены Комиссии ...

...

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд или в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа в течение трёх месяцев со дня принятия.