

ООО «АВИСТА»

Проспект Вернадского, д. 123,
стр. 2, г. Москва, 119571

ООО «Фобус»

ул. Академика Анохина, д. 38,
корпус 1, пом. IV, г. Москва, 119602

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-15/66-16 о нарушении
антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 14 марта 2017 года г. Москва

В полном объеме решение изготовлено 24 марта 2017 года

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии – «__», заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – «__», начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России; «__», заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России; «__», главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России, рассмотрев дело № 05-15/66-16 по признакам нарушения ООО «АВИСТА» (место нахождения: 119571, г. Москва, проспект Вернадского, д. 123, стр. 2) и ООО «Фобус» (место нахождения: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 38, корпус 1, пом. IV) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии «__», представителя ООО «АВИСТА» (безотзывная доверенность № б/н от 01.11.2016) и «__», генерального директора ООО «Фобус»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 05-15/66-16 о нарушении антимонопольного законодательства послужило обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства в материалах, представленных электронной площадкой ООО «РТС-тендер» (вх. от 12.05.2015 № 5581) по запросу Московского областного УФАС России.

Согласно представленным материалам, ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» являлись единственными участниками электронных аукционов с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035.

При этом подача заявок и ценовых предложений ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус», а также заключение контрактов, происходили с одного IP-адреса.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон, Комиссией установлено следующее.

ООО «АВИСТА» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Протоколом Общего собрания учредителей ООО «АВИСТА» № 1 от 30.01.2012.

ООО «АВИСТА» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 08.02.2012 за основным государственным регистрационным номером 1127746077326 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с Уставом ООО «АВИСТА», место нахождения Общества: 119571, г. Москва, проспект Вернадского, д. 123, стр. 2.

ООО «Фобус» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением единственного учредителя № 2 от 18.06.2009.

ООО «Фобус» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.04.2008 за основным государственным регистрационным номером 1087746517110 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с Уставом ООО «Фобус», место нахождения Общества: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 38, корпус 1, пом. IV.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Московским областным УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 05-15/66-16, в ходе которого установлено, что ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» являлись хозяйствующими субъектами – конкурентами в период проведения электронных аукционов с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru Управлением по обеспечению деятельности противопожарно-спасательной службы Московской области (место нахождения: 140014, Московская область, г. Люберцы, Хлебозаводской проезд, д. 1) 20.08.2014 опубликован аукцион в электронной форме с реестровым № 0348200082714000032.

Предметом аукциона являлось право заключить контракт на поставку и монтаж аэродромного оборудования.

Аукцион состоялся 12.09.2014, в котором приняло участие два хозяйствующих субъекта: ООО «АВИСТА» (место нахождения: 119571, г. Москва, проспект Вернадского, дом 123, стр. 2) и ООО «Фобус» (место нахождения: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, дом 38, корпус 1, пом. IV).

Начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦ) составила 8 702 826,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Фобус» в размере 8 702 826,00 рублей (0 % от НМЦ), ООО «АВИСТА» в размере 8 615 797,74 рублей (1 % от НМЦ).

Контракт заключен с ООО «АВИСТА» по цене 8 615 797,74 рублей.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru Управлением по обеспечению деятельности противопожарно-спасательной службы Московской области 20.08.2014 опубликован аукцион в электронной форме с реестровым № 0348200082714000033.

Предметом аукциона являлось право заключить контракт на поставку аэродромного топливозаправщика.

Аукцион состоялся 22.09.2014, в котором приняло участие два хозяйствующих субъекта: ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус».

НМЦ составила 7 892 000,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Фобус» в размере 7 852 540,00 рублей (0,5 % от НМЦ), ООО «АВИСТА» в размере 7 813 080,00 рублей (1 % от НМЦ).

Контракт заключен с ООО «АВИСТА» по цене 7 813 080,00 рублей.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru Войсковой частью 3641 (место нахождения: 141250, Московская область, Пушкинский район, поселок Ашукино, ул. Лесная, д. 1А) 25.08.2014 опубликован аукцион в электронной форме с реестровым № 0348100073114000035.

Предметом аукциона являлось право заключить контракт на модернизацию резервуарного парка склада горючего и смазочных материалов.

Аукцион состоялся 15.09.2014, в котором приняло участие два хозяйствующих субъекта: ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус».

НМЦ составила 6 508 800,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Фобус» в размере 6 476 256,00 рублей (0,5 % от НМЦ), ООО «АВИСТА» в размере 6 443 712,00 рублей (1 % от НМЦ).

Контракт заключен с ООО «АВИСТА» по цене 6 443 712,00 рублей.

Торговой площадкой представлены сведения, что предложения от двух хозяйствующих субъектов поступили с одного IP-адреса 109.188.124.79. Контракты с ООО «АВИСТА» подписаны с того же IP-адреса 109.188.124.79.

| Аукцион № 0348200082714000032 | | | |
|-------------------------------|-----------------------------------|-------------------------------------|-------------------------------|
| Наименование организации | IP-адрес подачи заявок на аукцион | IP-адрес подачи ценовых предложений | IP-адрес подписания контракта |
| ООО «АВИСТА» | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 |
| ООО «Фобус» | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 | --- |
| Аукцион № 0348200082714000033 | | | |
| ООО «АВИСТА» | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 |
| ООО «Фобус» | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 | --- |
| Аукцион № 0348100073114000035 | | | |
| ООО «АВИСТА» | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 |
| ООО «Фобус» | 109.188.124.79 | 109.188.124.79 | --- |

В результате анализа IP-адреса 109.188.124.79 установлено, что владельцем данного IP-адреса, по которому предоставлялась услуга доступа к сети интернет, являлось ООО «Скартел».

Согласно письменным пояснениям ООО «АВИСТА», для доступа в сеть Интернет используется подключение к сети оператора связи ООО «Скартел» с 01.05.2013.

Из материалов дела № 05-15/66-16 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. от 07.12.2016 № 18149) установлено, что между ООО «РЕБИР-МАСТЕР» (Арендодатель) и ООО «АВИСТА» (Арендатор) заключен договор аренды от 09.11.2012 № б/н.

На основании указанного договора, Арендодатель обязуется предоставить Арендатору во временное пользование помещение площадью 7 кв. м, расположенное по адресу: 119571, г. Москва, проспект Вернадского, д. 123, стр. 2.

Согласно материалам дела № 05-15/66-16 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. от 07.12.2016 № 18150) установлено, что между ИП Ромашкиным Сергеем Юрьевичем (Арендодатель) и ООО «Фобус» (Арендатор) заключен договор аренды от 15.10.2009 № б/н.

На основании указанного договора, Арендодатель обязуется предоставить Арендатору во временное пользование помещение площадью 7 кв. м, расположенное по адресу: 119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 38, корпус 1, пом. IV.

Предоставление одного и того же IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе, одним и тем же провайдером невозможно в силу того что, действующие стандарты DHCP (протокол динамической настройки узла) – сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP, не позволяют организовать повторяющуюся IP-адресацию, как статически, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправки с последующей блокировкой IP-адреса.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» совершали юридически значимые действия, такие, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно инфраструктуру и оборудование, принадлежащее ООО «АВИСТА». Использование ООО «Фобус» выделенной сети ООО «АВИСТА» свидетельствует о доверии и помощи в действиях на торгах указанного Общества к своему конкуренту.

С вышеуказанного IP-адреса от ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» торговыми площадками были получены электронные файлы для аукционов.

В результате анализа свойств файлов, полученных торговыми площадками от ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус», установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок.

Аукцион № 0348200082714000032

| Наименование участника | Наименование файла в составе заявки | Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение) | Учетная запись, изменявшая файл |
|------------------------|-------------------------------------|--|---------------------------------|
| | Приказ о ген. | | |

| | | | |
|--------------|-------------------------|--------------|---|
| ООО «АВИСТА» | директоре | Пользователь | 1 |
| | Протокол №1 | Пользователь | 1 |
| | Протокол | Пользователь | 1 |
| ООО «Фобус» | Приказ о ген. директоре | Пользователь | 1 |
| | Протокол №1 | Пользователь | 1 |
| | Протокол | Пользователь | 1 |

Аукцион № 0348200082714000033

| Наименование участника | Наименование файла в составе заявки | Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение) | Учетная запись, изменявшая файл |
|------------------------|-------------------------------------|--|---------------------------------|
| ООО «АВИСТА» | Приказ о ген. директоре | Пользователь | 1 |
| | Протокол №1 | Пользователь | 1 |
| | Протокол | Пользователь | 1 |
| ООО «Фобус» | Приказ о ген. директоре | Пользователь | 1 |
| | Протокол №1 | Пользователь | 1 |
| | Протокол | Пользователь | 1 |

Аукцион № 0348100073114000035

| Наименование участника | Наименование файла в составе заявки | Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение) | Учетная запись, изменявшая файл |
|------------------------|-------------------------------------|--|---------------------------------|
| ООО «АВИСТА» | Приказ о ген. директоре | Пользователь | 1 |
| | Протокол №1 | Пользователь | 1 |
| | Протокол | Пользователь | 1 |
| ООО «Фобус» | Приказ о ген. директоре | Пользователь | 1 |
| | Протокол №1 | Пользователь | 1 |
| | Протокол | Пользователь | 1 |

Совпадение учетных записей свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукционы.

На основании изложенного, ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» осуществляли совместную подготовку и координирование своих действий по участию в аукционах с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035, что также подтверждается созданием и редактированием файлов заявок на единых учетных записях.

Вместе с тем, с использованием информации, размещенной на сайте

zakupki.gov.ru, Комиссией проведен анализ поведения ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» при участии в иных электронных торгах.

Выборочные данные о поведении ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус»:

| № аукциона | Предмет аукциона | НМЦ | Ценовое предложение | Третьи лица | Ценовое предложение победителя |
|---------------------|---|--------------|---|---------------------------|--------------------------------------|
| 0172100003015000085 | Поставка мобильного наземного источника электропитания для вертолета МИ-8 | 3 234 954,25 | ООО «Фобус» 1 909 407,36 (снижение на 40,98%) | ООО «ТД Эйрфлот Техникс» | 1 909 407,36 (снижение на 40,98%) |
| 0358100010014001498 | Сухозаряженные стартерные аккумуляторные батареи | 741 000,00 | ООО «АВИСТА» 711 360,00 (снижение на 4 %) | ООО «ЮГШИНА» | 707 655,00 (снижение на 5 %) |
| 0373100064615000725 | Закупка бочкоподъемника ручного для обеспечения государственных нужд в 2015 | 771 562,00 | ООО «АВИСТА» 698 263,61 (снижение на 9,5 %) | ООО «ПМФ Техник-ОЙЛ» | 698 263,61 (снижение на 9,5%) |
| 0173100012516000259 | Средства наземного обслуживания вертолетов | 5 071 625,00 | ООО «АВИСТА» 4 615 179,16 (снижение на 9 %) | ООО «Симплекс Корпорейшн» | 4 615 179,16 (снижение на 9 %) |

Проведенный анализ показал, что в случае участия в электронных торгах иных хозяйствующих субъектов, поведение ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» отличается от поведения в аукционах, являющихся предметом рассмотрения дела № 05-15/66-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

Данные таблиц свидетельствуют об активном поведении ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» в борьбе за контракты с другими хозяйствующими субъектами. Снижение НМЦ составляет от 4 % до 40,98 %, тогда как в рассматриваемых Комиссией электронных аукционах снижение составляет 1 % от НМЦ контрактов.

Тот факт, что Заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» осуществлялся в целях допуска всех участников до электронных аукционов с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035.

Согласно письменным пояснениям генерального директора ООО «АВИСТА» «__», при участии в электронном аукционе одной организацией была предусмотрена процедура подтверждения цены в Рособоронзаказе (данная норма действовала только в период с 01.01.2014 по 31.12.2014), которая на практике занимала до 2-х месяцев, при этом время согласования цены включалось в срок исполнения контрактных обязательств, но до подписания заказчиком государственного контракта работы (услуги) выполняться не могли. Заключённое

устное антиконкурентное соглашение явилось вынужденной мерой для соблюдения сроков, предусмотренных государственным контрактом, и не повлекло причинения какого-либо ущерба заказчику, а также в связи с минимальной стоимостью контракта и затратами на хозяйственные нужды при исполнении этого контракта фактически не позволило извлечь доход от его заключения.

Таким образом, собранная по делу № 05-15/66-16 о нарушении антимонопольного законодательства совокупность доказательств не указывает на их самостоятельное конкурентное поведение на аукционах, а свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако, коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Использование ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» одной выделенной сети, принадлежащей ООО «Фобус свидетельствует о доверии указанных обществ друг другу на электронных аукционах. Следовательно, такие действия ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4 Федерального 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.

Указанное поведение хозяйствующих субъектов позволило ООО «Аврора» выиграть аукционы с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035 со снижением 1 % от НМЦ контракта, вследствие чего ООО «АВИСТА» смогло заключить государственные контракты на сумму 22 872 589, 74 рублей.

По сведениям, полученным с официального сайта Федеральной налоговой службы, а также из представленных материалов установлено следующее:

| | ООО «АВИСТА» | ООО «Фобус» |
|----------------------|-------------------------------|--------------|
| Генеральный директор | «__». | «__». |
| Учредители (% доли) | «__». (50 %), «__». (50 %) | «__». (100%) |

В соответствии с частью 7 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» положения настоящей статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 1 и пунктом 2 части 8 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» под контролем понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

1) распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;

2) осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Таким образом, ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» не входят в одну группу лиц по признакам, предусмотренным частью 7, 8 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 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.

Федеральный закон «О защите конкуренции» устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (Заказчиков).

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного

соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

На основании изложенного, Комиссией установлены факты, свидетельствующие о наличии в действиях ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных торгах с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035.

Вопрос установления ущерба от реализации картельных соглашений между ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус», а также получение дохода ООО «Фобус» Комиссией не рассматривался.

В соответствии со статьей 22 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 0348200082714000032, 0348200082714000033, 0348100073114000035.

2. В соответствии со статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать ООО «АВИСТА» и ООО «Фобус» Предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, установленного пунктом 1 резолютивной части настоящего Решения.

3. Материалы дела № 05-15/66-16 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«__»

Члены Комиссии:

«__»

«__»

«__»

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

« »

(499) 755-23-23 доб. 050-237