

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «17» февраля 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено «25» февраля 2022 года.

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы –

Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия) в составе: председателя Апелляционной коллегии: <...> ; заместителя председателя Апелляционной коллегии: <...> ; членов Апелляционной коллегии: <...> ; <...>; <...> ,

при участии: представителей ООО «Корд-Бункер» (по видео-конференц-связи): <...> (по доверенности), <...> (по доверенности);

представителя Архангельского УФАС России (по видео-конференц-связи): <...> ,

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу ООО «Корд-Бункер» на решение Архангельского УФАС России от 27.12.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 029/01/11-533/2021 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»)

УСТАНОВИЛА

На рассмотрение Апелляционной коллегии в порядке статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ООО «Корд-Бункер» (далее – Заявитель, Общество) на решение Архангельского УФАС России от 27.12.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 029/01/11-533/2021 (далее также соответственно – Жалоба, Решение, Дело, Дело № 029/01/11-533/2021).

Решением Архангельского УФАС России по Делу ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК» признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством поддержания цен при проведении закрытого аукциона на оказание транспортных услуг по выполнению перевозок горюче-смазочных материалов (ГСМ) наливом в пункты Белого и Баренцева морей, проведенного 21.05.2020 Министерством обороны Российской Федерации (далее – Минобороны России) (извещение № 0173100004520000421), и согласовании цены закупки до проведения торгов.

ООО «Корд-Бункер» с вынесенным Решением по Делу не согласно, в частности, указывает, что материалы Дела основываются исключительно на доказательствах, собранных в рамках уголовного дела № 12002110020000082,

возбужденного Следственным управлением Следственного комитета России по Архангельской области и Ненецкого автономного округа, без дополнительной проверки их достоверности.

В ходе рассмотрения Жалобы установлено следующее. Основанием для возбуждения Дела Архангельским

УФАС России послужила информация от Следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Архангельской области и Ненецкому автономному округу.

В Архангельское УФАС России были направлены материалы уголовного дела № 12002110020000082 о заключении ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК» соглашения по поддержанию цен при проведении закрытого аукциона на оказание транспортных услуг по выполнению перевозок горюче-смазочных материалов (ГСМ) наливом в пункты Белого и Баренцева морей. ФАС России письмом от 20.02.2021 № 22/12751/21 на запрос Архангельского УФАС России о подтверждении полномочий по рассмотрению данных материалов наделило Архангельское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК».

Комиссией Архангельского УФАС России по результатам анализа материалов Дела № 029/01/11-533/2021 установлена совокупность прямых и косвенных доказательств заключения ограничивающего конкуренцию соглашения между ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК».

Из представленных материалов уголовного дела № 12002110020000082 Архангельское УФАС России установило, что победа ООО «СК «ЭКОТЕК» в аукционе и заключение контракта по максимально возможной цене были обеспечены достигнутыми между <...> и <...> договоренностями.

Так, указанные лица 22.04.2020 в телефонном разговоре договорились о том, что «за вознаграждение в 5 млн. рублей ООО «Корд-Бункер» сделает первый шаг, а ООО «СК «ЭКОТЕК» сделает второй шаг с меньшей ценой, после чего ООО «Корд-Бункер» больше понижать цену не

будет, в результате чего ООО «СК «ЭКОТЕК» будет признано победителем в закрытом аукционе».

Разговор от 22.04.2020 между <...> и <...> ,

зафиксированный в материалах уголовного дела № 12002110020000082, по мнению Архангельского УФАС

России, подтверждает выработку стратегии поведения сторон (ООО «Корд-Бункер», ООО «СК «ЭКОТЕК») на рассматриваемом аукционе, которая была реализована и обеспечила ООО «СК «ЭКОТЕК» победу в аукционе и заключение им договора по максимально возможной (с минимальным снижением)

цене без конкурентной борьбы.

Так, в ходе рассмотрения Дела, в частности, Архангельским УФАС России было установлено следующее.

03.04.2020 Минобороны России на специализированной электронной площадке «Автоматизированная система государственного оборонного заказа» было размещено извещение № 0173100004520000421 о проведении закрытого аукциона на оказание транспортных услуг по выполнению перевозок горюче-смазочных материалов (ГСМ) наливом в пункты Белого и Баренцева морей.

Начальная максимальная цена контракта - 40 925 508,75 рублей или 11 486,25 рублей (стоимость перевозки 1 тонны).

Установлено, что между представителем ООО «Корд-Бункер» - главным инженером <...>, который действовал от имени Общества на основании доверенностей от 18.07.2017, от 18.07.2020 и директором ООО «СК «ЭКОТЕК» - <...> , назначенным на основании решения единственного учредителя

от 17.10.2018, в рамках проведения указанного аукциона была достигнута договоренность о поддержании цены при проведении аукциона № 0173100004520000421.

Согласно должностной инструкции главного инженера

ООО «Корд-Бункер» от 01.04.2014, а также согласно Акту служебного расследования от 20.10.2020, представленному ООО «Корд-Бункер» в материалы Дела письмом 30.08.2021 № 8-ФАС, Демидов А.В. выполнял в Обществе организационно- распорядительные и административно-хозяйственные функции, замещал директора в период его отсутствия.

Таким образом, <...> был уполномочен принимать решения от имени Общества. Данный факт подтверждает <...> - директор ООО «Корд-Бункер». 20.05.2020 до начала проведения аукциона, назначенного на 21.05.2020, между ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЕК» был заключен договор субаренды судна (субтайм-чартера) (подписан со стороны ООО «Корд-Бункер» <...>, со стороны ООО «СК «ЭКОТЕК» - <...>), согласно которому арендодатель ООО «Корд-Бункер» передает ООО «СК «ЭКОТЕК» морское судно т/х «Корд» (порт приписки - Мурманск) с оказанием услуг по технической эксплуатации и с предоставлением услуг членов экипажа для осуществления перевозки светлых и темных сортов нефтепродуктов и обеспечения бункеровки судов на акватории Белого и Баренцева морей.

20.05.2020 <...> <...> были направлены документы: договор субаренды судна (срок действия с 01.06.2020 по 15.06.2020), акт приема-передачи морского судна от 01.06.2020 (от ООО «Корд-Бункер» ООО «СК «ЭКОТЕК») и акт приема-передачи морского судна от 15.06.2020 (от ООО «СК «ЭКОТЕК» ООО «Корд-Бункер»). Вместе с тем фактически услуги аренды судна оказаны не были. Также стороны «договорились, что в случае, если на аукцион заявится третий участник, то все наши договоренности не действуют, и каждый участник действует самостоятельно».

Таким образом, во время проведения торгов 21.05.2020 в отсутствие иных участников, стороны действовали по ранее достигнутой договоренности.

В тот же день <...> предложил <...> перечислить оплату за аренду танкера тремя частями: 1 млн. руб. – не позднее 20.06.2020, 1 млн. руб. – не позднее 20.07.2020 и 3 млн. руб. – не позднее 20.08.2020.

Согласно выписке по счету ООО СК «ЭКОТЕК» № 40702810600000005437, открытому в банке АО «Русский стандарт», на счет ООО «Корд-Бункер» № 40702810703700104079 от ООО «СК «ЭКОТЕК» 23.07.2020 была переведена сумма в размере 1 000 000,00 рублей в счет оплаты по договору субаренды судна № 1 от 20.05.2020. Получение ООО «Корд-Бункер» денежных средств подтверждено выпиской банка об операциях по лицевому счету Общества № 40702810703700104079, представленной письмом от 30.09.2021 № 10-ФАС.

21.05.2020 при проведении аукциона в 9:00 ООО «Корд-Бункер» сделало первое предложение - 11 428,81 руб. (стоимость перевозки 1 тонны) со снижением 0,5 % НМЦК. 21.05.2020 в 09:03 ООО «СК «ЭКОТЭК» сделало второе предложение - 11 371,38 руб. (стоимость перевозки 1 тонны) со снижением на 1,0 % НМЦК. 21.05.2020 в 09:13 аукцион завершился, в связи с тем, что иные ценовые предложения не поступили.

Согласно протоколу подведения итогов от 25.05.2020 № 163/ГЗ/ЗА(Э)/2/Пр заявки указанных участников были признаны соответствующими требованиям документации. Победителем признано ООО «СК «ЭКОТЭК».

25.05.2020 <...> обратился в УЭБиПК УМВД России по Архангельской области с заявлением провести проверку по законности действий <...>.

10.06.2020 ООО «Корд-Бункер» с ООО «СК «ЭКОТЭК» был заключен государственный контракт № 367/ЗА (Э)/2020/ДГЗ/З на оказание транспортных услуг по

выполнению перевозок горюче-смазочных материалов наливом в пункты Белого и Баренцева морей с ценой 40 925 508,75 рублей и исполнен в полном объеме.

15.06.2020 <...> дано добровольное согласие на участие в оперативно-розыскном мероприятии «Оперативный эксперимент».

09.09.2020 <...> подано заявление в СУ СК России по Архангельской области на действия <...>.

Также при доказывании нарушения антимонопольного законодательства Архангельским УФАС России была запрошена информация у ПАО «Мегафон» о принадлежности телефонных номеров, а также направлен запрос в Администрацию морского порта Западной Арктики в морском порту Архангельск о заходе судна «Корд» в порт Архангельск из порта Мурманск и его выходе из порта Архангельск в порт Мурманск, в том числе в период с с 01.06.2020 по 15.06.2020, то есть в период действия договора субаренды судна № 1 от 20.05.2020. Согласно полученной в ответ на запрос информации данное судно в указанный период в порт Архангельск не заходило.

На основании изложенного, Архангельское УФАС России пришло к выводу о наличии в действиях ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством поддержания цен при проведении закрытого аукциона на оказание транспортных услуг по выполнению перевозок горюче-смазочных материалов (ГСМ) наливом в пункты Белого и Баренцева морей. По результатам рассмотрения жалобы ООО «Корд-Бункер» на решение Архангельского УФАС России от 27.12.2021 по Делу № 029/01/11-533/2021 Апелляционная коллегия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о

защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах. В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение - это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Следовательно, при квалификации тех или иных действий хозяйствующих субъектов в качестве соглашения, обязательным является наличие и доказанность волеизъявления всех сторон соглашения.

Согласно пункту 22 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» при установлении наличия картельного соглашения подлежит доказыванию факт того, что участники картеля являются конкурентами на товарном рынке и достигнутые между ними договоренности имеют предмет, определенный в пунктах 1 - 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Наличие конкурентных отношений между участниками картеля подтверждается результатами проведенного анализа состояния конкуренции на товарном рынке. Ограничение конкуренции картелем в случаях, упомянутых в пунктах 1 - 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в силу закона предполагается. При этом факт заключения антиконкурентного

соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств (аналогичная позиция содержится в Разъяснении Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденном протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3).

Кроме того, согласно «Обзору по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере», утвержденному Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.03.2016, факт заключения хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения может быть доказан только с использованием совокупности доказательств, в том числе включая фактическое поведение хозяйствующих субъектов. Указанная позиция также находит отражение в судебной практике, например, в постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 15.08.2017 № Ф10-2426/2017 по делу No А64-4040/2016 суд указал, что при доказывании антиконкурентных соглашений необходимо оценивать всю «полноту сбора доказательств, их «весомость» как в отдельности, так и в совокупности». По результатам рассмотрения Дела Архангельским УФАС России установлена следующая совокупность доказательств заключения антиконкурентного соглашения:

- главный инженер <...> выполнял в ООО «Корд-Бункер» организационно – распорядительные и административно – хозяйственные функции, замещал директора в его отсутствие, действовал от имени Общества на основании доверенностей

от 18.07.2017, от 18.07.2020;

- после публикации извещения о проведении аукциона в телефонном разговоре

от 22.04.2020 <...> обратился к <...> - генеральному директору

ООО «СК «ЭКОТЭК», с предложением, согласно которому ООО «Корд-Бункер» отказывается от конкурентной борьбы с ООО «СК «ЭКОТЭК» на аукционе за вознаграждение в размере 5 млн. рублей. Для перевода денежных средств было решено заключить договор субтайм-чартера;

- <...> обратился в правоохранительные органы после признания

ООО «СК «ЭКОТЭК» победителем аукциона;

- на запрос Архангельского УФАС России ПАО «Мегафон» предоставило информацию о том, что номера телефонов, с которых велись переговоры, зафиксированные в аудио-файлах уголовного дела, принадлежат непосредственно <...> и юридическому лицу – ООО «СК «ЭКОТЭК»; - арендованное судно «Корд» ООО «СК «ЭКОТЭК» для исполнения контракта, заключенного по результатам аукциона, не использовалось;

- перевод денежных средств на расчетный счет ООО «Корд-Бункер», произведённый в порядке оперативно – розыскных мероприятий под видом оплаты договора субтайм-чартера.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия отмечает, что Архангельское УФАС России обоснованно пришло к выводу в Решении о наличии в действиях ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем поддержания цен при проведении закрытого аукциона на оказание транспортных услуг по выполнению

перевозок горюче-смазочных материалов (ГСМ) наливом в пункты Белого и Баренцева морей, проводимого 21.05.2020 Минобороны России.

Апелляционной коллегией отклоняется довод Жалобы о том, что

Архангельским УФАС России дана ненадлежащая оценка договору субтайм- чартера судна «Корд», поскольку материалами Дела, в том числе полученными Архангельским УФАС России от Следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Архангельской области и Ненецкому автономному округу, описанными в Решении и в настоящем решении, подтверждается, что указанный договор был заключен с целью осуществления выплаты вознаграждения от ООО СК «ЭКОТЭК» в пользу ООО «Корд-Бункер» за отказ последнего от конкурентной борьбы при участии в аукционе № 0173100004520000421.

Также Апелляционной коллегией отклоняется довод Жалобы об

отсутствии у Архангельского УФАС России полномочий на рассмотрение Дела, в связи со следующим.

Согласно пункту 1.4.1 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС

Российской Федерации от 01.08.2007 № 24 (далее - Правила), передача антимонопольным органом заявлений, материалов, дел осуществляется, в том числе по инициативе ФАС России или по ходатайству территориального органа.

В этом случае ФАС России принимает к своему рассмотрению заявление, материалы, дело либо поручает территориальному органу рассмотреть

заявление, материалы, принятые к рассмотрению другим территориальным органом, и рассмотреть дело, возбужденное другим территориальным органом, а также может поручить рассмотреть заявления, материалы, поступившие в ФАС России, либо дело, возбужденное ФАС России, территориальному органу, на территории деятельности которого совершено нарушение антимонопольного законодательства.

Установлено, что письмом ФАС России от 20.02.2021 № 22/12751/21 в ответ на запрос Архангельского УФАС России о подтверждении полномочий по рассмотрению материалов, поступивших от Следственного управления Следственного комитета России по Архангельской области и Ненецкого автономного округа, Архангельское УФАС России было наделено полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Корд-Бункер» и ООО «СК «ЭКОТЭК».

Таким образом, Архангельское УФАС России было наделено

полномочиями по рассмотрению Дела в соответствии с пунктом 1.4.1 Правил.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия ФАС России пришла к выводу о том, что решение Архангельского УФАС России от 27.12.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 029/01/11-533/2021 не нарушает единообразие в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

оставить жалобу ООО «Корд-Бункер» на решение Архангельского УФАС России от 27.12.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 029/01/11-533/2021 без удовлетворения.

Председатель

Апелляционной коллегии: _____ <...>

Заместитель председателя

Апелляционной коллегии: _____ <...>

Члены

Апелляционной коллегии:

_____ <...>

_____ <...>

_____ <...>

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.