

РЕШЕНИЕ

по делу №077/01/11-7820/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «10» ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «11» ноября 2020 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии — заместителя руководителя Московского УФАС России <...>; членов Комиссии: начальника отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС России <...>., ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС <...>. (далее — Комиссия), рассмотрев дело №077/01/11-7820/2020 по признакам нарушения ООО «Развитие» ИНН 7728309333 ОГРН 1157746754615 (место нахождения: 121069, г. Москва, ул. Большая Молчановка, д. 34, стр. 2) и ИП <...> ИНН 272112728666 ОГРНИП 311774619600481 (место нахождения: <...>) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения, которое могло привести к поддержанию цен на торгах,

в отсутствие представителей ИП <...>., ООО «Развитие», а также Санкт-Петербургского адвокатского бюро «Сапожников и партнеры» при надлежащем их уведомлении с учетом постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для проведения анализа соблюдения требований антимонопольного законодательства ИП <...>. и ООО «Развитие» послужило заявление Санкт-Петербургского адвокатского бюро «Сапожников и Партнеры», перенаправленное ФАС России письмом от 06.02.2020 №АЦ/8158/20 (вх. № 6752/20 от 07.02.2020, вх. №6576-ЭП/20 от 07.02.2020), а также перенаправленное Прокуратурой города Москвы письмом от 03.02.2020 №7/30-р-2020/10203 (вх. №9057/20 от 18.02.2020), о возможных признаках нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктами 3,5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Управления от 08.05.2020 № 110 в отношении ИП <...>. и ООО «Развитие» было возбуждено дело № 077/01/11-7820/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Основанием для возбуждения дела послужило выявление признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях указанных лиц в ходе проведения электронных аукционов.

Указанные признаки были выявлены в сведениях, представленных операторами электронных площадок АО «Единая электронная торговая площадка», ООО «РТС-Тендер» в ответ на запросы Управления (исх. от 13.01.2020 № ЕП/618/20, исх. от 16.04.2020 №ЕП/21043/20).

В ходе рассмотрения дела ответчикам, а также заинтересованному лицу, Санкт-Петербургское адвокатское бюро «Сапожников и Партнеры», направлялись следующие документы:

- копия приказа о возбуждении дела № 077/01/11-7820/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. №ЕП/27413/20 от 14.05.2020, исх. №ЕП/27412/20 от 14.05.2020);
- определение о назначении дела № 077/01/11-7820/2020 к рассмотрению, исх. №ЕП/27565/20 от 14.05.2020;
- определение о продлении срока рассмотрения дела и об отложении рассмотрения дела №077/01/11-7820/2020, исх. от 05.06.2020 № ЕП/32813/20;
- определение об отложении рассмотрения дела №077/01/11-7820/2020, исх. от 26.06.2020 № ЕП/36434/20;
- определение об отложении рассмотрения дела №077/01/11-7820/2020, исх. от 28.07.2020 № ЕП/42023/20;
- определение об отложении рассмотрения дела №077/01/11-7820/2020, исх. от 07.09.2020 № ЕП/49378/20

Все вышеперечисленные документы были направлены ответчикам по адресам, указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве места их нахождения.

При это, информация о дате, времени и месте рассмотрения дела № 077/01/11-7820/2020 была опубликована на официальном сайте ФАС России в установленные сроки.

0348300047820000056	ИРКБ*	ИРКБ*	расходных материалов для травматологического отделения (на 2-й квартал 2020 года)	1 541 815,00	09.04.2020	21.04.2020	ИП <...>	1 526 396,84	-1	ООО «Развитие»	1 534
---------------------	-------	-------	---	--------------	------------	------------	----------	--------------	----	----------------	-------

Вышеуказанные аукционы состоялись 15.09.2017, 12.03.2020 и 21.04.2020, по их итогам ИП <...> было заключено 3 контракта на общую сумму 4 375 899, 12 руб.

Торговыми площадками представлена информация о том, что подача заявок, ценовых предложений ответчиками, а также подписание контрактов ИП <...> осуществлялось с одного IP-адреса: 195.239.21.130 (данные сведены в Таблицу №2).

Таблица №2

№ аукциона	Участник аукциона	IP-адрес, с которого была подана заявка	IP-адрес, с которого было подано ЦП	IP-адрес, с которого был подписан контракт
0310200000317002189	ИП <...>	195.239.21.130	195.239.21.130	195.239.21.130
	ООО «Развитие»	195.239.21.130	195.239.21.130	-
	ООО «Конмет»	84.253.83.140	-	-
0373200063120000081	ИП <...>	195.239.21.130	195.239.21.130	195.239.21.130
	ООО «Развитие»	195.239.21.130	195.239.21.130	-
0348300047820000056	ИП <...>	195.239.21.130	195.239.21.130	195.239.21.130
	ООО «Развитие»	195.239.21.130	195.239.21.130	-

При этом ООО «Конмет» подача заявки на участие в электронном аукционе с реестровым №0310200000317002189 осуществлялась с иного IP-адреса.

Согласно сведениям, указанным ответчиками в качестве контактных данных на Торговых площадках, их фактическим местонахождением являлись следующие адреса:

- ООО «Развитие» - 117630, г. Москва, ул. Обручева, д. 23, стр. 2;
- ИП <...> - <...>.

Таким образом, в период проведения рассматриваемых аукционов ответчики находились по различным адресам, с которых мог осуществляться выход в сеть Интернет для реализации юридически значимых действий на Торговой площадке.

Предоставление одного IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol — протокол динамической настройки узла — сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети [ТСР/IP](#)) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

Провайдером ПАО «Вымпелком» представлены сведения, согласно которым используемый ответчиками IP-адрес 195.239.21.130 предоставлялся абоненту-юридическому лицу ООО «Самар» по адресу: г. Москва, ул. Вилиса Лациса, д. 1, корп. 1.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России генеральным директором ООО «Самар», а также владельцем 21,8% акций является <...>.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу, что ответчики совершали юридически значимые действия на рассматриваемых аукционах, такие, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно единую инфраструктуру с IP-адресом 195.239.21.130, принадлежащую ООО «Самар», входящему в одну группу лиц с ИП <...>.

Кроме того, в результате анализа свойств файлов, полученных Торговыми площадками от ответчиков, поданных ими в рамках участия в рассматриваемых аукционах с одного и того же IP-адреса, установлено использование идентичных учетных записей, на которых ответчиками создавались и (или) изменялись файлы заявок (данные сведены в Таблицу №3).

Таблица №3

№ аукциона	Участник аукциона	Наименование файла заявки	Учетная запись, создавшая файл	Учетная запись, изменившая файл	Объем файла, Кбайт	Д
0310200000317002189	ООО «Развитие»	Первая_часть_заявки_на_участие_в_аукционе_№_0310200000317002189	Пользователь Windows	User	16,4	31
	ИП <...>	Заявка_на_участие_в_электронном_аукционе_№_0310200000317002189_(первая_часть)	Пользователь Windows	User	16,7	31
	ООО	Компьютерная программа	zolefukbin	zolefukbin	46	С

	«Конмет»	конкретные_показатели	эз010тук1п11	эз010тук1п11	40	1
0373200063120000081	ИП <...>	Заявка на участие в аукционе	№1 станция	IT-User	17,9	С 1
	ООО «Развитие»	Заявка на участие в аукционе	№1 станция	IT-User	17,9	С 1
0348300047820000056	ИП <...>	Заявка (первая часть)	A3423	A3423	100	1 1
	ООО «Развитие»	Заявка (первая часть)	A3423	A3423	100	1 1

При этом, учетные записи создания и изменения файлов заявок, поданных ответчиками рассматриваемых аукционов, отличаются от учетных записей создания и изменения файлов, размещенных заказчиками в составе аукционной документации, а также отличны от учетных записей, на которых были созданы и изменены файлы заявок, поданные ООО «Конмет».

Комиссией установлена абсолютная идентичность файлов заявок, поданных ответчиками для участия в аукционах с реестровыми №№ 0373200063120000081, 0348300047820000056. В указанных файлах полностью совпадает содержание, а также их технические параметры — учетные записи, на которых создавались и изменялись файлы заявок, дата и время их создания и изменения, а также их объем, соответственно, Комиссия считает, что ответчиками для участия в аукционах с реестровыми №№ 0373200063120000081, 0348300047820000056 подавались одни и те же файлы.

Также Комиссией установлено использование идентичных учетных записей «User» и «Пользователь Windows», на которых ответчиками создавались и (или) изменялись файлы в составе заявок, идентичность даты и времени создания и(или) изменения файлов заявок, поданных ответчиками в составе заявок на аукцион с реестровым № 0310200000317002189.

Абсолютная идентичность файлов заявок, а также использование идентичных учетных записей, на которых были созданы и (или) изменены файлы заявок, поданные ответчиками для участия в рассматриваемых аукционах, а также совпадение даты, времени создания и (или) изменения таких файлов заявок свидетельствует о том, что ответчики координировали свои действия при подготовке файлов заявок, преобразовывали и сохраняли такие файлы на одних и тех же электронно-вычислительных устройствах, а также обменивались файлами заявок.

Тот факт, что заказчиками ни одна из заявок ответчиков не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ответчиками, осуществлялся в целях допуска ответчиков до аукционов.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны 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. Следовательно, такие действия ответчиков возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

О реализации антиконкурентных договоренностей между ответчиками также свидетельствует их поведение в ходе торгов, а именно отказ ООО «Развитие» от конкурентной борьбы, обеспечивший победу ИП <...> с незначительным снижением НМЦК.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения дела ответчиками не представлены пояснения относительно позиции Комиссии по делу № 077/01/11-7820/2020.

В соответствии со статьей 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, учитывая трехгодичный срок давности, установленный вышеуказанной статьей, действия ответчиков в ходе электронного аукциона с реестровым № 0310200000317002189, состоявшегося 15.09.2017, не подлежат квалификации со стороны Комиссии.

Вышеизложенные факты, установленные Комиссией в ходе рассмотрения дела №077/01/11-7820/2020, свидетельствуют о наличии договоренностей между ИП <...> и ООО «Развитие», которые могли привести к поддержанию цены на 2 аукционах в электронной форме с реестровыми № 0373200063120000081, 0348300047820000056.

Реализация таких договоренностей позволила ИП <...> заключить 2 контракта на общую сумму 3 599 579, 84 руб.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции установлено следующее:

- Временной интервал исследования определен** периодом с 02.03.2020 (дата размещения извещения о проведении аукциона № 0373200063120000081) по 21.04.2020 включительно (дата проведения аукциона № 0348300047820000056).
- Предметами аукционов в электронной форме** являлись:
 - **Поставка эндопротезов для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения города Москвы «Городская клиническая больница имени М.П. Кончаловского Департамента здравоохранения города Москвы»,**
 - **Поставка медицинских расходных материалов для травматологического отделения (на 2-й квартал 2020 года).**

3. В состав участвовавших хозяйствующих субъектов вошли ИП <...> и ООО «Развитие», которые в период проведения торгов являлись между собой конкурентами на право заключения контрактов с заказчиками.

На основании сведений, содержащихся в выписках ЕГРЮЛ, поданных ответчиками для участия в рассматриваемых торгах, Комиссией было установлено, что в период проведения рассматриваемых аукционов генеральным директором ООО «Развитие» являлась Пинегина И.А., учредители: Федосеев И.Н. (49% акций), Пинегина И.А. (51% акций).

Таким образом, ИП<...> и ООО «Развитие» не входят в одну группу лиц (на даты рассматриваемых аукционов и в настоящее время) по признакам, предусмотренным частями 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 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.

На основании вышеизложенного, Комиссия, учитывая совокупность имеющихся доказательств по делу № 077/01/11-7820/2020, в частности:

- поведение ответчиков в ходе торгов, а именно отказ **ООО «Развитие»** от конкурентной борьбы, обеспечивающий победу ИП <...>. с незначительным снижением от НМЦК в ходе каждого из рассматриваемых Комиссией аукционов;
- использование единой инфраструктуры (подача заявок, ценовых предложений, подписание контрактов ответчиками с использованием одного и того же IP-адреса) в ходе рассматриваемых Комиссией аукционов в электронной форме;
- подача заявок, ценовых предложений ответчиками, а также подписание контрактов ИП <...>., с использованием единой инфраструктуры, принадлежащей ООО «Самар», входящим в одну группу лиц с ИП <...>.,
- идентичность учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы, а также совпадение дат создания и изменения таких файлов заявок;

пришла к выводу о что ИП <...> и ООО «Развитие» в ходе 2 торгов №№ 0373200063120000081, 0348300047820000056 нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цен на указанных торгах.

Доход ИП <...> от участия в аукционах, прошедших в условиях картельного соглашения, составил 3 599 579, 84 руб.

Доход ООО «Развитие» от участия в аукционах, прошедших в условиях картельного соглашения, Комиссией не установлен.

Ущерб от реализации указанного картельного соглашения между ответчиками Комиссией также не установлен.

В адрес ответчиков, а также заинтересованного лица направлено заключение об обстоятельствах дела № 077/01/11-7820/2020 (исх. от 07.10.2020 №ЕП/55804/20). Также в соответствии с Определением об отложении рассмотрения дела №077/01/11-7820/2020 от 21.10.2020 заключение об обстоятельствах дела было направлено повторно в адрес ИП <...> и ООО «Развитие» (исх. № №ЕП/59448/20 от 26.10.2020, исх. №ЕП/59449/20 от 26.10.2020).

ООО «Развитие», ИП <...> и Санкт-Петербургским адвокатским бюро «Сапожников и Партнеры» заключение об обстоятельствах дела не оспорено, каких-либо возражений не представлено.

Основания для выдачи ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения и участия в нем отсутствуют, в связи с завершением реализации указанного соглашения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Развитие» ИНН 7728309333 ОГРН 1157746754615 и ИП <...>ИНН 272112728666 ОГРНИП 311774619600481 нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения

устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на 2 аукционах с реестровыми №№ 0373200063120000081, 0348300047820000056.

2. Предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту запрещённого соглашения ответчикам не выдавать в связи с завершением его реализации.
3. Материалы по делу № 077/01/11-7820/2020 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования в отношении ООО «Развитие» ИНН 7728309333 ОГРН 1157746754615 и ИП <...>ИНН 272112728666 ОГРНИП 311774619600481 в соответствии со статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.