

«Лицо 1»

«.....»

«Лицо 2»

«.....»

«Лицо 3»

«.....»

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 1-11-18/78-06-19

Петербург

Санкт-

Резолютивная часть решения оглашена 25 апреля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 14 мая 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела № 1-11-18/78-06-19 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«.....» – заместитель руководителя управления, Председатель Комиссии;

«.....» – начальник отдела по борьбе с картелями, член Комиссии;

«.....» – специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями, член Комиссии,

рассмотрев дело №1-11-18/78-06-19, возбужденное в отношении «Лицо 1», «Лицо 3» и «Лицо 2» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении запрещенного законом соглашения, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах,

УСТАНОВИЛА:

В Управление федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу поступило обращение ООО «Лицо 4» (вх.№31803-ЭП/18 от 17.12.2018) по вопросу возможного наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях «Лицо 1», «Лицо 3» и «Лицо 2» при участии в электронных торгах №0372100021318000052, 0372200287418000027, 1048300002817000001, 0148200005416000906.

Проведя анализ материалов ЕИС в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, проведя аналитическое исследование состояния конкуренции на торгах по оказанию услуг по ликвидации (сбор и вывоз) несанкционированных свалок, бытовых отходов и мусора, а также сведений, полученных от торговых площадок, интернет-провайдеров, сведений налоговых служб, финансовых взаимосвязей, а также иных источников, установлено следующее.

«Лицо 1» и «Лицо 2» принимали совместное участие при проведении электронного аукциона №0372100021318000052 с одного IP-адреса («.....»), так же «Лицо 1» и «Лицо 3» совместно использовали данный IP-адрес при участии в аукционе №0372200287418000027.

В соответствии с ответом, полученным от ПАО «Мегафон» (вх.№1416-ЭП от 17.01.2019), данный IP-адрес выделен «Лицо 1» с 02.12.2009 на основании Договора №135918, адрес предоставления услуги: «.....».

В соответствии с данными ЕГРЮЛ юридическим адресом «Лицо 1» является: «.....» (данный адрес, в соответствии с официальным интернет-сайтом организации «.....», указан как фактический адрес нахождения организации).

В ходе изучения информации с электронных торговых площадок было

установлено, что «Лицо 2» использовало вышеуказанный IP-адрес так же в торгах №0372200176918000185 и №0372200176918000150.

При этом юридический и почтовый адрес «Лицо 2», указываемый в конкурсной документации: «.....».

При участии в аукционе №0372100021318000052 «Лицо 1» и «Лицо 2» в качестве своего почтового адреса указывали один адрес, а именно: «.....».

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-адреса и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов.

Таким образом, в случае, если места нахождения хозяйствующих субъектов различны, использование ими одинаковых IP-адресов при подаче заявок и ценовых предложений в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме может быть рассмотрено в качестве одного из доказательств заключения антиконкурентного соглашения.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае координации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации в аналогичных случаях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия сторон возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Так же были установлены факты совместного участия «Лицо 1» и «Лицо 2» в торгах №1048300002817000001, 0148200005416000906. Однако, в данных торгах «Лицо 2» использовало иные IP-адреса («.....» и «.....» соответственно), принадлежащие пулу динамических адресов.

№ торгов	НМЦК (руб)	Участники	Победитель	IP-адрес	Снижение НМЦК
№0372100021318000052	16 588 600,00	«Лицо 1»	«Лицо 1»	«.....»	0,5%
		«Лицо 2»		«.....»	
№0372200287418000027	2 426 728,10	«Лицо 1»	«Лицо 1»	«.....»	0,5%
		«Лицо 3»		«.....»	
№1048300002817000001	115 429 668,89	«Лицо 1»	«Лицо 1»	«.....»	1%
		«Лицо 2»		«.....»	
№0148200005416000906	136 639 312 ,30	«Лицо 1»	«Лицо 1»	«.....»	1%
		«Лицо 2»		«.....»	

При участии в торгах «Лицо 2» указывало в качестве контактного номера: «.....». В соответствии с информацией, предоставленной ПАО «Мегафон» (вх.№1418-эп/19 от 17.01.2019) данный номер выделен «Лицо 1» с 27.03.2015 г.

При участии в аукционе №0372200287418000027 «Лицо 3» в качестве контактного номера организации указывала номер «.....», который так же выделен «Лицо 1», в соответствии с ответом ПАО «Мегафон» (вх.№1418-эп/19 от 17.01.2019). Так же было установлено, что первые части заявок (формат документов .doc) «Лицо 3» и «Лицо 1» были созданы в одно время (20.09.2018 в 10:34) и одним пользователем – «.....». Пользователь «.....» так же является создателем первой части заявки «Лицо 2» для аукциона №0372100021318000052. В соответствии с информацией, полученной от «.....» (финансовый директор «Лицо 1»), «.....» является одним из сотрудников «Лицо 5».

Учётная запись - это хранимая в компьютерной системе совокупность данных о пользователе, необходимая для его опознавания (аутентификации) и предоставления доступа к его личным данным и настройкам.

Имя учетной записи задается пользователем и используется в ходе аутентификации при входе в систему. Таким образом, совпадение имени учетной записи, создавшей и/или изменившей файл, возможно только в случае ее создания на одном устройстве.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу была запрошена информация у ПАО «Банк «Санкт-Петербург» в котором у «Лицо 2» и «Лицо 1» открыты расчетные счета.

Из информации, представленной банком (вх.№2271/19 от 25.01.2019), следует, что доступ к системе «Интернет-Банк» осуществлялся организациями, в том числе и с одних IP-адресов, а именно: «.....» (использовался организациями в большинстве случаев) и «.....». Из сведений, относительно телефонных номеров клиентов, на которые происходило СМС-информирование, следует, что оповещение «Лицо 2» и «Лицо 1» по банковским операциям происходило по совместным номерам: «.....»,«.....».

Таким образом, данные организации использовали общую инфраструктуру не только при участии в торгах, но и при осуществлении финансово-хозяйственной деятельности, что дополнительно подтверждает скоординированность их действий и направленность на достижение общих целей.

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. Следовательно, такие действия возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Из информации, представленной банком, так же следует, что между «Лицо 2» и АО «Лицо 1» с 2015 по 2019 было совершено 242 банковских операций, в большинстве – оплата за выполнение различных работ (производилась только в адрес «Лицо 1»), а так же 36 операций по предоставлению и возврата по договорам займа (денежные средства предоставлялись только в адрес «Лицо 1»).

Так же из этой информации следует, что между «Лицо 1» и «Лицо 3» на период с 2015 по 2018 было совершено 156 операций (в основном переводы по денежным займам и оплата по договорам субподряда) и 12 операций (переводы по денежным займам) между «Лицо 2» и «Лицо 3».

В соответствии с информацией из открытых источников следует, что среднесписочная численность сотрудников «Лицо 1» на 2017 год составляет 124 сотрудника, «Лицо 2» - 5, «Лицо 3» - 5.

Согласно части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения указанной статьи закона 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 частью 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции под контролем в указанной статье закона 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 распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица; осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Согласно выписке ЕГРЮЛ ФНС России, генеральным директором и единственным учредителем «Лицо 2» по настоящее время является «.....», юридический адрес: «.....».

Юридическим адресом «Лицо 1» является «.....». Фактическим - «.....».

Генеральным директором «Лицо 3» с 17.09.2018 по настоящее время является «.....», учредителями – «.....» (25,5%), «.....» (25,5%), «.....» (49%). С 03.05.2018 до 17.09.2018 генеральным директором был «.....», а до него – «.....».

Генеральным директором «Лицо 1» является «.....» В соответствии с документацией, представленной для участия в рассматриваемых аукционах, на момент участия в торгах 75% акций принадлежало «.....», 25% - «.....».

Таким образом, «Лицо 3», «Лицо 2» и «Лицо 1» не образовывали подконтрольную группу лиц в понимании ч.7-8 ст.11 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 N 135-ФЗ при участии в рассматриваемых электронных аукционах.

Как следует из анализа поведения вышеуказанных организаций, систематические отказы от конкуренции при совместном участии в

электронных аукционах с учетом подачи несоответствующих требованиям аукционных документаций вторых частей заявок, могут быть интерпретированы исключительно наличием антиконкурентных соглашений.

В ходе проведения осмотра помещений по адресу : Санкт-Петербург, 7-я линия В.О., д.28, лит.В, пом.2н. было установлено, что ООО «Громов и Партнеры» предоставляет данное помещение «Лицо 2» в аренду по договору субаренды №б/н от 10.12.2018. «Лицо 6» входит в консорциум юридических лиц на равнее с «Лицо 1» и «Лицо 7» и занимается оказанием юридическим сопровождением организаций консорциума.

Осмотром установлено, что данный офис состоит из семи смежных комнат согласно план-схеме помещения, расположенного по адресу: «.....». В данном помещении расположено 11 рабочих мест.

В ходе осмотра помещения было установлено, что в указанных помещениях находятся сотрудники «Лицо 6».

Осмотром персонального компьютера «.....» установлено, что на данном компьютере хранится информация (документы), связанная с хозяйственной деятельностью нескольких организаций, в т.ч. «Лицо 6», «Лицо 1», «Лицо 2», «Лицо 3», «Лицо 7», «Лицо 8». В числе данных указанных документов обнаружены:

- Учредительные документы, уставные документы, решения собраний, паспортные данные генерального директора, вх. и исх. корреспонденция, одобрения на совершение крупных сделок «Лицо 1», «Лицо 9», «Лицо 3», «Лицо 2», «Лицо 10», «Лицо 11»;
- Договор аренды помещения №б/н между «Лицо 4» и «Лицо 12»;
- Договор аренды грузоподъемного оборудования №19 от 12.03.2018 между «Лицо 14» и «Лицо 3»;
- Договор о создании консорциума между «Лицо 6» и «Лицо 1» от 07.10.2015;
- Документация связанная со сменой руководителя «Лицо 10» (уведомление, заявление в налоговый орган, решение единственного акционера) и сменой руководителя «Лицо 3» (уведомление, заявление в налоговый орган, протоколы собраний акционеров, приказ о вступлении в должность генерального директора);

- Доверенности от «Лицо 3», «Лицо 1», «Лицо 2», «Лицо 13», «Лицо 14», «Лицо 15» на «.....» (сотрудник «Лицо 6»);

Осмотром персонального компьютера «.....» установлено, что на данном компьютере хранится информация (документы), связанная с хозяйственной деятельностью «Лицо 1», «Лицо 3». Документы с данного устройства так же скопированы на электронные носители и приобщены Протоколу:

- Внутренние документы, касающиеся хозяйственной деятельности «Лицо 1» (Учредительные документы, протоколы собраний акционеров, решения генерального директора, вх. и исх. корреспонденция, договоры аренды);

- Договор аренды № 19/6 между «Лицо 3» и «Лицо 16».

Осмотром персонального компьютера установлено, что на данном компьютере хранится информация (документы), связанная с хозяйственной деятельностью «Лицо 6», «Лицо 1», «Лицо 3». Документы с данного устройства так же скопированы на электронные носители и приобщены Протоколу:

- Договор субаренды от 24.03.2016 между «Лицо 6» и «Лицо 1» (часть нежилого помещения, расположенную по адресу: «.....»)

- Договор аренды от 20.03.2017 между «.....» и «Лицо 3» (нежилое помещение, расположенное по адресу: «.....», общей площадью 100,1 кв. м., этаж 1-2).

В одном из шкафов обнаружены документы, относящиеся к финансово-хозяйственной деятельности «Лицо 6», «Лицо 9», «Лицо 17», «Лицо 1», «Лицо 18», «Лицо 19», «Лицо 20», «Лицо 9», «Лицо 21».

В ходе проведения осмотра было установлено, что с компьютеров «Лицо 1» и «Лицо 6» осуществлялся доступ в «облачную» систему управления проектами «Аванта». Данная система предусматривает наличие общего электронного документооборота, используется с целью создания единого портала проектов с возможностью онлайн доступа с любого устройства, создания внутренней сети для общения сотрудников (единый корпоративный портал), возможность управления человеческим ресурсом сотрудников и управления отношениями с клиентами (CRM).

На компьютере «.....» обнаружены электронные таблицы с реестром торгов, которые заполнялись компаниями с указанием

второй организации, которая использовалась для создания видимости конкуренции.

В ходе проведения осмотра помещения по адресу: «.....» (корпус №503) было установлено, что В соответствии с договором аренды №8000/160-т от 01.04.2018 между «Лицо 21» и «Лицо 1», «Лицо 1» предоставлен в аренду ряд нежилых помещений, общей площадью 936,3м² по адресу «.....». «Лицо 1» арендует помещения на 1-6 этажах. На 1 этаже располагаются складские помещения, на 2 – офисные помещения, которые сдаются «Лицо 3». В данных помещениях так же расположены рабочие места сотрудников «Лицо 1» (бухгалтерия, отделы закупок, отдел расчетов). На 4 этаже – бухгалтерия «Лицо 1». На 5 этаже располагаются офисные помещения, которые сдаются в субаренду «Лицо 22». На 6 этаже располагаются складские помещения «Лицо 1».

В ходе осмотра помещения 11Н-1056 (в соответствии с Приложением №1 к договору аренды №8000/160-т от 01.04.2018), которое «Лицо 1» выделило «Лицо 3» в субаренду, было установлено, что рабочие места в помещении бухгалтерии занимают сотрудники «Лицо 1», «Лицо 7», «Лицо 23», «Лицо 6». В сейфе были обнаружены печати организаций, с которых были сняты оттиски «Лицо 3», «Лицо 7», «Лицо 24», «Лицо 25», «Лицо 26», «Лицо 27», «Лицо 28», «Лицо 29», Лицо 30», «Лицо 31».

На рабочих столах были обнаружены печати «Лицо 11», «Лицо 9», «Лицо 3», «Лицо 32», «Лицо 8», Лицо 32», "Лицо 33», «Лицо 1».

На одном из шкафов установлен органайзер для документов, разделенный на несколько секций по следующим названиям: «.....». В шкафу были обнаружены папки с документами «.....». В другом были обнаружены документы (договоры, счета, накладные, отчеты и т.д.) «Лицо 8» и «Лицо 11».

Из проанализированной информации следует, что «Лицо 11» осуществляло подготовку тендерной документации для организаций входящих в консорциум, а так же осуществляло участие в торгах от имени таких организаций, юридическим сопровождением консорциума занималось «Лицо 6».

В ходе проведения проверки был обнаружен договор о создании консорциума между «Лицо 1» и «Лицо 7» от 07.10.2015. В соответствии с п.1.1. договора, «настоящий Договор определяет условия совместного участия Партнеров в Конкурсе, и в случае победы в

Конкурсе, в заключении и надлежащем исполнении Контракта». В соответствии с п.2.2 Партнеры подтверждают намерение каждого из Партнеров исполнить свои обязательства в области их совместной работы по подготовке и реализации конкурсных предложений и выступить в качестве соисполнителей Контракта. В целях координации деятельности Партнеры создают Наблюдательный совет (п.2.10.), ведение общих дел осуществляет Ведущий партнер (п.3.1.) – «Лицо 1».

16.04.2019 на имя Руководителя УФАС по Санкт-Петербургу поступило Заявление №1 в порядке примечания к ст.14.32 КоАП РФ о наличии антиконкурентного соглашения между организациями с приложением документов, не имеющих у Управления, подтверждающие такое соглашение (скриншоты экрана «облачной» системы управления проектами «Адванта»).

В соответствии с нормами действующего законодательства, для заключения государственного контракта для государственных и муниципальных нужд требуется проведение торгов, которые подразумевают состязательность хозяйствующих субъектов. Любое нарушение предусмотренной процедуры, и тем более заключение участниками торгов соглашения, препятствующего выявлению реальной цены, по которой субъекты рынка готовы заключить государственный контракт, а также истинного победителя, не может не влиять на конкуренцию.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о контрактной системе - закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее – закупка) – совокупность действий, осуществляемых в установленном законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о контрактной системе 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 подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий,

предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее – офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. По результатам проведения аукциона и определения поставщика, состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах включает в себя лиц, подавших заявки на участие в конкретном аукционе.

Все участники электронного аукциона, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, предусмотренным аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки, то есть все участники являются между собой конкурентами на право заключения государственного контракта.

Каждый из Ответчиков осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение государственного контракта, однако, будучи допущенными к участию в торгах, осуществляли минимальное снижение начальной (максимальной) цены контракта, создавая видимость конкуренции.

Действия каждого из указанных субъектов обусловлены действиями иного хозяйствующего субъекта и не являются следствием объективных обстоятельств.

При доказывании факта заключения антиконкурентного соглашения, приведшего к поддержанию цен на торгах, Комиссия УФАС России исследовала в этих целях весь объем фактических обстоятельств, подлежащих установлению согласно нормам Закона о защите конкуренции.

По мнению антимонопольного органа, результат, имевший место при проведении указанных торгов был невозможен в отсутствии взаимных договоренностей и информированности участников торгов. Такая договоренность могла быть достигнута исключительно до проведения торгов. Победители торгов, заключив указанное соглашение, реализовывали его в ходе торгов.

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, 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 под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании прямых и совокупности косвенных доказательств.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в «Лицо 1» и «Лицо 2» нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении запрещенного антимонопольным законодательством соглашения, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах при участии в аукционах №0148200005416000906, №1048300002817000001, №0372100021318000052;
2. Выдать предписания «Лицо 1» и «Лицо 2» о недопущении действий, которые могут привести к нарушению запретов на ограничивающие конкуренцию соглашения при участии в торгах.
3. Передать материалы дела № 1-11-17/78-06-19 уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении «Лицо 1» и «Лицо 2» виновных должностных лиц обществ производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

4. Выделить в отдельное производство рассмотрение на предмет соответствия действующему антимонопольному законодательству действия «Лицо 1» и «Лицо 3» при участии в аукционе №0372200287418000027.