

РЕШЕНИЕ

по делу № 042/01/11-637/2020

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Резолютивная часть решения оглашена «25» марта 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «08» апреля 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

<...>.

при ведении протокола с использованием видеозаписи, при участии:

<...> – представитель ЗАО «Сибирский успех» по доверенности от 11.01.2021 (посредством видеоконференцсвязи (ВКС)),

рассмотрев дело № 042/01/11-637/2020, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сибирский успех - Кузбасс» (650056, г. Кемерово, ул. Марковцева, д.10, офис 129/1), закрытым акционерным обществом «Сибирский успех» (630009, г. Новосибирск, ул. Добролюбова, д.16, этаж 1), обществом с ограниченной ответственностью «Номинал-регион» (630096, г. Новосибирск, ул. Киевская, д.28, кв.73), пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ФЗ № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

06.05.2020 по результатам рассмотрения заявления физического лица приказом Кемеровского УФАС России № 57 возбуждено дело № 042/01/11-637/2020 по признакам нарушения ООО «Сибирский успех - Кузбасс», ЗАО Научно-производственное объединение «Гарант» (ЗАО НПО «Гарант»), ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион» пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в заключении устного соглашения для участия в электронном аукционе с реестровым номером на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) 0339300324418000042 (далее – Закупка), которое привело к поддержанию цены на торгах, проведенных рамках Закупки.

Определением от 14.05.2020 рассмотрение дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 25.06.2020 на 15 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

20.05.2020 от ЗАО НПО «Гарант» поступило письменное согласие на получение всех процессуальных документов по делу по электронной почте, с указанием адресов электронной почты. Данным письмом ЗАО НПО «Гарант» сообщило также о согласии на рассмотрение дела с использованием системы ВКС, в связи с чем просило обеспечить такую возможность.

21.05.2020 от ООО «Сибирский успех - Кузбасс» поступило уведомление о невозможности участвовать в рассмотрении дела посредством системы ВКС, указало, что его сотрудник будет присутствовать на рассмотрении дела лично. Кроме того, в данном письме ООО «Сибирский успех - Кузбасс» указало, что родственные связи у его сотрудников с сотрудниками других организаций отсутствуют, а также приведен список сотрудников общества.

22.05.2020 от ЗАО «Сибирский успех» поступило согласие присутствовать на рассмотрении настоящего дела посредством системы ВКС.

25.05.2020 от ООО «Номинал-регион» поступило уведомление об отсутствии технической возможности участвовать в заседании посредством ВКС.

02.06.2020 от ЗАО НПО «Гарант» поступило письмо, согласно которому: общество указало почтовый адрес и адреса электронной почты, на которые необходимо высылать корреспонденцию по делу; указано, что акционеры ЗАО НПО «Гарант», один из которых является также руководителем общества, являются родными братьями. Вместе с тем данные лица не имеют родственных связей с участниками, акционерами и руководителями ООО «Сибирский успех - Кузбасс», ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион»; указан список сотрудников, состоящих в штате ЗАО НПО «Гарант» в 2018 году. Кроме того, к указанному письму ЗАО НПО «Гарант» приложено два ходатайства: 1. об истребовании доказательств, согласно которому ЗАО НПО «Гарант» указывает на то, что антимонопольным органом сделан неверный вывод о непредставлении во второй части заявки ЗАО НПО «Гарант» на участие в Закупке документов. Для подтверждения своих доводов ЗАО НПО «Гарант» направило запрос оператору электронной площадки «Сбербанк-АСТ», однако получило ответ о том, что подобные сведения могут быть представлены только контролирующему органу, в связи с чем ЗАО НПО «Гарант» просит запросить у оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» информацию о том, содержалась ли в составе указанной заявки вторая часть, а также осуществлялись ли действия в личном кабинете ЗАО НПО «Гарант» в промежутке с 05:00 27.08.2018 до 07:00 27.08.2018 с целью подачи ценовых предложений по Закупке; 2. об ознакомлении с материалами дела, согласно которому ЗАО НПО «Гарант» просило предоставить возможность ознакомления с материалами дела № 042/01/11-637/2020 онлайн с использованием программного обеспечения посредством сети «Интернет» (дистанционным способом), либо направить копии документов, содержащих материалы дела, в адрес ЗАО НПО «Гарант» на почтовый адрес, в том числе электронный.

10.06.2020 от ЗАО «Сибирский успех» поступило ходатайство об обеспечении возможности участия в рассмотрении дела посредством ВКС с указанием данных ИТ – специалиста.

17.06.2020 от ЗАО «Сибирский успех» поступило письмо, согласно которому: общество указало почтовый и электронные адреса на которые необходимо высылать корреспонденцию по делу; выписку из реестра акционеров; указано на отсутствие родственных связей между руководителем ЗАО «Сибирский успех» и другими физическими лицами, фигурирующими в настоящем деле. Согласно пояснениям, руководитель ЗАО «Сибирский успех» является только однофамильцем с акционерами и руководителем ЗАО НПО «Гарант».

17.06.2020 от ООО «Номинал-регион» поступило уведомление, согласно которому: общество сообщало сведения о почтовом адресе для направления корреспонденции; указывало, что его руководитель и единственный участник не имеет родственных связей с перечисленными в определении от 14.05.2020 лицами; по состоянию на конец 2018 года в обществе в штате находился один сотрудник - директор.

17.06.2020 от ЗАО НПО «Гарант» поступили письменные объяснения по делу, согласно которым: общество вновь указало на неверный вывод относительно не оформления им второй части заявки на участие в Закупке; проведение аукциона по Закупке было назначено на 05:15 (московское время) 27.08.2018, в связи с чем сотрудником ЗАО НПО «Гарант» была установлена функция «робота», для принятия участия в торгах в автоматическом режиме. При применении данной функции периодически возникают сбои и в данном случае «робот» не сработал, в связи с чем ЗАО НПО «Гарант» не приняло участие в подаче ценовых предложений; по мнению ЗАО НПО «Гарант» антимонопольным органом не установлено ни одного из доказательств, перечисленных в разъяснении № 3 Президиума ФАС России, подтверждающих заключение и участие ЗАО НПО «Гарант» во вменяемом антиконкурентном соглашении; ЗАО НПО «Гарант» является самостоятельным юридическим лицом, ни с одним из участников дела не входит в одну группу и никак не аффилировано к ним, не влияет на них и не является зависимым, отсутствуют какие-либо связи, в силу которых может оказываться воздействие одного лица на другое. При участии в Закупке ЗАО НПО «Гарант» преследовало исключительно собственные цели – получение выгоды; ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке предлагало товар, дистрибьютером которого является, производства Carestream и SFM, при этом, согласно заключенному по результатам Закупки контракту, ООО «Сибирский успех - Кузбасс» должно было поставить рентгеновскую медицинскую пленку производства AGFA, следовательно, ЗАО НПО «Гарант» не могло иметь никакой выгоды от отказа от конкурентной борьбы при участии в Закупке.

25.06.2020 состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором Комиссией удовлетворены ходатайства ЗАО НПО «Гарант» об истребовании доказательств и ознакомлении с материалами дела. Вместе с тем в удовлетворении ходатайства об ознакомлении с материалами дела онлайн с использованием программного обеспечения посредством сети «Интернет» (дистанционным способом), либо направлении копии материалов дела, в адрес ЗАО НПО «Гарант» на почтовый адрес, в том числе электронный, отказано.

При рассмотрении дела законный представитель ООО «Сибирский успех - Кузбасс» указал, что никакого соглашения ни с кем ООО «Сибирский успех - Кузбасс» не заключало. Контракт по результатам Закупки был со стороны ООО «Сибирский успех - Кузбасс» исполнен надлежащим образом. Вместе с тем заказчик поставленный товар вовремя не оплатил, в связи с чем ООО «Сибирский успех - Кузбасс» было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Кемеровской области. Подтвердил, что ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» являются группой лиц, поскольку ЗАО «Сибирский успех» является участником ООО «Сибирский успех - Кузбасс», владеющим 70 % уставного капитала ООО «Сибирский успех - Кузбасс».

Участвующие в рассмотрении дела представители ЗАО НПО «Гарант» и ЗАО

«Сибирский успех» поддержали все данные ранее доводы и пояснения. Настаивали на отсутствии родства между руководителем ЗАО «Сибирский успех» и акционерами и руководителем ЗАО НПО «Гарант».

Кроме того, представитель ЗАО НПО «Гарант» указал, что устанавливали «роботу» минимальное значение, до которого он мог снизить цену торгов, меньше на 10-15 % от начальной (максимальной) цены (НМЦ) торгов.

Законный представитель ЗАО «Сибирский успех» указал, что ООО «Номинал-регион» в 2018 году арендовал помещение у ЗАО «Сибирский успех», а здание, в котором располагались ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» обслуживались одним интернет-провайдером, в связи с чем у данных лиц совпали IP-адреса. ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех» участвуют совместно в торгах для подстраховки друг друга, поскольку являются по сути одним лицом (ООО «Сибирский успех - Кузбасс» подразделение ЗАО «Сибирский успех» в Кемеровской области) и не являются друг другу конкурентами.

В результате рассмотрения 25.06.2020 настоящего дела, Комиссия установила необходимость получения дополнительных доказательств, в связи с чем определением от 25.06.2020 рассмотрение настоящего дела отложено на 02.09.2020 на 14:00.

17.07.2020 оператором электронной площадки «Сбербанк-АСТ» представлены сведения, согласно которым при выгрузке документов по запросу Кемеровского УФАС России от 20.03.2020, на основании п.9 Дополнительных требований к операторам электронных площадок, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 656 от 08.06.2018, представлены только те документы, которые были направлены (раскрыты) заказчику Закупки. При этом согласно требованиям законодательства о контрактной системе в случае если участник закупки не принимает участия в торгах, вторая часть его заявки не направляется заказчику на рассмотрение. Указано также, что ЗАО НПО «Гарант» 24.08.2018 в 16:16:28 были заданы параметры работы «робота», однако в связи с тем, что при проверке сертификата электронной подписи электронная площадка не смогла проверить сертификат на актуальность, так как сервис онлайн оповещения удостоверяющих центров в момент проверки был не доступен, документ о создании «робота», которым также были заданы параметры его работы, был отклонен.

17.07.2020 поступили запрошенные сведения от АО «Единая электронная торговая площадка», касающиеся оформления электронных подписей ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион».

28.07.2020 от ПАО «Ростелеком» поступили сведения, согласно которым IP-адрес, с которого ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» действовали при участии в Закупке, с 07.09.2016 принадлежит ЗАО «Сибирский успех», при этом договор на оказание услуг между ПАО «Ростелеком» и ЗАО «Сибирский успех» в письменной форме не заключался, был заключен путем осуществления конклюдентных действий в соответствии с п.17 Правил оказания телематических услуг связи, утв. Постановлением Правительства РФ от 10.09.2007 № 575.

31.07.2020 поступили письменные объяснения по делу исх. № 187-2020 от 30.07.2020, согласно которым ЗАО НПО «Гарант» указало минимально допустимую цену контракта, которую общество готово было предложить при участии в Закупке.

Также сообщалось, с приложением копий подтверждающих документов, о том, что после размещения на электронной площадке сведений о проведении Закупки ЗАО НПО «Гарант» направлен запрос производителю SFM Hospital Products GmbH, официальным дистрибьютером которого является ЗАО НПО «Гарант», о поставке продукции, и в последствии получен ответ на данный запрос. Данный факт, по мнению ЗАО НПО «Гарант», свидетельствует о намерении участвовать в Закупке с целью победы на торгах и заключения контракта. Также вновь указано на то, что ЗАО НПО «Гарант» является официальным дистрибьютером в РФ производителя SFM Hospital Products GmbH (Германия), продукцию которого ЗАО НПО «Гарант» и хотело предложить к поставке заказчику Закупки, при этом предметом заключенного по результатам Закупки контракта является поставка продукции производства компании «Агфа Н.В.» (Бельгия), дистрибьютером которого ЗАО НПО «Гарант», в отличие от ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», не является. В связи с чем у ЗАО НПО «Гарант» отсутствовал какой-либо экономический интерес намеренно отказываться от конкурентной борьбы на торгах, в пользу организации реализующей товар другого производителя.

Определением от 10.08.2020 срок рассмотрения настоящего дела продлен до 14.02.2021.

20.08.2020 поступили пояснения вх. № 5749э с приложенными материалами, содержащими копию свидетельства о рождении <...>, копию договора аренды помещения, копию договора с интернет-провайдером. Согласно данным пояснениям заявку на участие в торгах подавала менеджер, работавшая в компании с 2016 по 17.10.2018 г.

24.08.2020 поступили пояснения исх. № 66 от 21.08.2020, согласно которым ООО «Номинал-регион» указало, что заявка на участие в Закупке была сформирована данным участником в полном объеме, в т.ч. содержала вторую часть. ООО «Номинал-регион» не участвовало в подаче ценовых предложений при проведении торгов, поскольку коммерческие предложения поставщиков содержали цены на товар, которые превышали НМЦ Закупки, в связи с чем участие в торгах не имело смысла. Подача и заполнение заявки на участие в Закупке осуществлялось лично руководителем ООО «Номинал-регион».

02.09.2020 от ЗАО НПО «Гарант» поступило ходатайство об обеспечении возможности участия ЗАО НПО «Гарант» 02.09.2020 в рассмотрении настоящего дела посредством систем ВКС.

В результате рассмотрения указанного ходатайства Комиссия посчитала его не подлежащим удовлетворению, в связи с отсутствием технической возможности рассмотрения настоящего дела с использованием систем ВКС.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия считает подтвержденными следующие доводы ЗАО НПО «Гарант»:

акционеры и руководитель ЗАО НПО «Гарант» <...> и <...> не имеют родственных связей с руководителем ЗАО «Сибирский успех» <...>, а являются лишь однофамильцами;

вторая часть заявки ЗАО НПО «Гарант» на участие в Закупке была оформлена надлежащим образом, что подтверждается материалами, представленными

17.07.2020 оператором электронной площадки «Сбербанк-АСТ»;

ЗАО НПО «Гарант» не приняло участие в торгах не по собственной инициативе, а в связи со стечением обстоятельств, на которые ЗАО НПО «Гарант» не могло повлиять, что свидетельствует о добросовестном поведении ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке. Данные выводы подтверждаются следующим: торги проходили в понедельник 27.08.2020 в 05:15 (время московское), в связи с чем в пятницу 24.08.2020 в 16:16:28 руководителем ЗАО НПО «Гарант» были заданы параметры работы «робота» для автоматизированного участия в торгах. Однако в связи с тем, что сертификат электронной подписи не прошел проверку, документ о создании «робота», которым также были заданы параметры работы последнего, был отклонен электронной площадкой. При этом, факты надлежащего оформления заявки на участие в Закупке, а также задания параметров работы «роботу» для автоматизированного участия в торгах, по мнению Комиссии, указывают на наличие намерения участвовать в торгах с целью заключения контракта по результатам Закупки;

ЗАО НПО «Гарант» является официальным дистрибьютером в РФ производителя SFM Hospital Products GmbH (Германия), продукцию которого ЗАО НПО «Гарант» и хотело предложить к поставке заказчику Закупки. При этом предметом заключенного ООО «Сибирский успех - Кузбасс», состоящего в группе с ЗАО «Сибирский успех», по результатам проведения Закупки контракта является поставка продукции производства компании «Агфа Н.В.» (Бельгия).

Учитывая вышеизложенное, Комиссией не установлено каких-либо связей ЗАО НПО «Гарант» с остальными участниками Закупки. Кроме того, признаки недобросовестного поведения ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке, явившиеся основанием привлечения ЗАО НПО «Гарант» в настоящее дело в качестве ответчика, не подтвердились. В связи с изложенным Комиссией принято решение о прекращении участия ЗАО НПО «Гарант» в рассмотрении настоящего дела.

В результате рассмотрения 02.09.2020 настоящего дела, Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств, в связи с чем определением от 02.09.2020 рассмотрение дела было отложено на 06.10.2020 на 15 часов 00 минут.

23.09.2020 поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Сибирский успех – Кузбасс».

Указанное ходатайство удовлетворено.

25.09.2020 от ЗАО «Сибирский успех» поступили пояснения с приложенными материалами, согласно которым в целях резервирования каналов связи для обеспечения бесперебойного подключения к сети Интернет, ЗАО «Сибирский успех» пользуется услугами двух организаций, предоставляющих такие услуги.

25.09.2020 поступили пояснения, согласно которым ООО «Номинал-регион» не имеет возможности предоставить копии каких-либо документов, подтверждающих довод о бессмысленности участия ООО «Номинал-регион» в торгах, в связи с тем, что коммерческие предложения поставщиков содержали цены, превышающие НМЦ Закупки, поскольку поставщики отправляли коммерческие предложения

посредством электронной почты. В связи с переездом и сменой компьютера данные за 2018 год не сохранились.

Уведомлением № 05/8022 от 29.09.2020 рассмотрение настоящего дела в связи с производственной необходимостью было перенесено на 14.10.2020 на 14 часов 00 минут.

13.10.2020 поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Сибирский успех – Кузбасс».

Указанное ходатайство удовлетворено.

14.10.2020 состоялось рассмотрение настоящего дела с участием представителей ЗАО «Сибирский успех», которые пояснили, что с 2019 года ООО «Номинал-регион» больше не находится в помещении, принадлежащем ЗАО «Сибирский успех». Где сейчас располагается данная организация у ЗАО «Сибирский успех» сведения отсутствуют. Какие-либо дополнительные пояснения либо материалы по настоящему делу у ЗАО «Сибирский успех» отсутствуют.

Рассмотрев 14.10.2020 дело № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела. Определением от 14.10.2020 рассмотрение настоящего дела было отложено на 08.12.2020 на 14 часов 00 минут.

24.11.2020 от ЗАО «Сибирский успех» поступила расписка о выборе способа получения процессуальных документов по настоящему делу, согласно которой ЗАО «Сибирский успех» просит направлять все процессуальные документы по делу на адреса электронной почты, которые ранее данный ответчик предоставлял в качестве своих контактных данных, а также подтвердило, что такой способ получения процессуальных документов является надлежащим уведомлением.

26.11.2020 от ЗАО «Сибирский успех» поступило ходатайство об отложении рассмотрения настоящего дела, в связи с невозможностью участия в рассмотрении дела своих представителей (руководителя и юриста) по состоянию здоровья, с приложением подтверждающих документов.

Указанное ходатайство удовлетворено, в связи с чем определением от 08.12.2020 рассмотрение дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 14.01.2021 на 15 часов 00 минут.

13.01.2021 от ЗАО «Сибирский успех» поступило уведомление с подтверждением участия данного ответчика в рассмотрении дела с использованием ВКС, с приложением копии соответствующей доверенности на своего представителя.

Уведомлением № 05/135 от 14.01.2021, в связи с производственной необходимостью, рассмотрение настоящего дела было перенесено на 11.02.2021 на 15 часов 00 минут.

09.02.2021 от ООО «Сибирский успех - Кузбасс» поступило ходатайство о рассмотрении настоящего дела в отсутствие представителя данного ответчика.

10.02.2021 от ЗАО «Сибирский успех» поступило уведомление с подтверждением

участия данного ответчика в рассмотрении дела с использованием ВКС, с указанием на то, что полномочия представителя подтверждены документами, направленными 13.01.2021.

В результате рассмотрения 11.02.2021 настоящего дела, Комиссия установила отсутствие сведений о надлежащем уведомлении ООО «Номинал-регион» о дате, времени и месте рассмотрения дела, в связи с чем определением от 11.02.2021 рассмотрение дела отложено на 25.03.2021 на 15 часов 00 минут.

Определением от 12.02.2021 срок рассмотрения настоящего дела продлен до 26.03.2021.

24.03.2021 поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие ООО «Сибирский успех - Кузбасс».

24.03.2021 поступило уведомление об участии ЗАО «Сибирский успех» в рассмотрении дела № 042/01/11-637/2020 путем использования ВКС. Кроме того, 24.03.2021 от ЗАО «Сибирский успех» поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела, согласно которым ЗАО «Сибирский успех» не согласно с выводами Комиссии, в связи со следующим:

1. использование одного IP-адреса ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» при участии в Закупке обусловлено тем, что менеджер ЗАО «Сибирский успех» без ведома руководства организации, осуществляла помощь ООО «Номинал-регион» в подготовке и подаче заявок с помощью своего компьютера, находясь на рабочем месте ЗАО «Сибирский успех». По мнению ЗАО «Сибирский успех» использование одного IP-адреса не свидетельствует о наличии единой инфраструктуры;
2. вывод о наличии тесной и устойчивой связи между ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» сделан на основании одного доказательства – договора аренды. Вместе с тем данный договор аренды не свидетельствует о наличии тесных и устойчивых связей между данными лицами, поскольку: не запрещен законом и является обычной практикой среди юридических лиц; заключен задолго до участия в Закупке (август 2018); в последующем прекращен;
3. оформлением ключей электронных подписей для ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» действительно занимался <...>, который с 01.01.2003 является сотрудником ЗАО «Сибирский успех» и занимает должность начальника сервисного центра. Вместе с тем, данный сотрудник является также директором ООО «Микронет», которое оказывает соответствующие услуги и обеспечивает большинство организаций, располагающихся по адресу: г. Новосибирск, ул. Добролюбова, д. 16 (всего располагается более 280 организаций), услугами связи и сопутствующими услугами, в том числе получением электронных ключей;
4. в действиях ЗАО «Сибирский успех» при участии в Закупке отсутствуют признаки ограничения конкуренции, указанные в пункте 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ. Минимальное снижение НМЦ при участии ЗАО «Сибирский успех» выявлено Кемеровским УФАС России в одних торгах при участии в Закупке, при этом в заключении об обстоятельствах дела № 042/01/11-637/2020 приведен ряд аукционов с участием ЗАО «Сибирский успех» в которых ЗАО «Сибирский успех» действовало добросовестно. Согласно требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ № 44-ФЗ) каждый участник свободен в борьбе и вправе подавать столько ценовых предложений, сколько ему будет целесообразно и выгодно, чтобы в дальнейшем не в убыток своей деятельности исполнить контракт. Вывод о том, что ЗАО «Сибирский успех» воспользовалось отсутствием активности ЗАО НПО «Гарант» и отказалось соперничать с остальными участниками Закупки ничем не подтвержден, учитывая, что ЗАО «Сибирский успех» не могло спрогнозировать возникновение проблем у ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке.

25.03.2021 с участием посредством ВКС представителя ЗАО «Сибирский успех» состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором представитель ЗАО «Сибирский успех» полностью поддержала доводы и пояснения, изложенные в возражениях на заключение об обстоятельствах дела.

Изучив материалы дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав представителя ЗАО «Сибирский успех» Комиссия установила следующее:

по результатам рассмотрения заявления физического лица приказом Кемеровского УФАС России № 57 от 06.05.2020 возбуждено дело № 042/01/11-637/2020 по признакам нарушения ООО «Сибирский успех - Кузбасс», ЗАО НПО «Гарант», ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион» пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в заключении устного соглашения для участия в электронном аукционе с реестровым номером на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) 0339300324418000042 (Закупка), которое привело к поддержанию цены на торгах, проведенных рамках Закупки.

10.08.2018 на официальном сайте ЕИС по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (Официальный сайт), заказчиком – ГБУЗ КО «Киселевская городская больница», в порядке, установленном ФЗ № 44-ФЗ, размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0339300324418000042 на оказание услуг по поставке пленки и химических реактивов в рентген. кабинет. Сроки окончания приема заявок и проведения аукциона дважды сдвигались, в связи с публикацией новой редакции аукционной документации.

Согласно указанному извещению:

электронная площадка – «Сбербанк-АСТ»;

заявки на участие в аукционе в электронной форме подаются в срок до 09 часов 00 минут 23.08.2018;

НМЦ – 1 114 710 руб.;

дата и время проведения аукциона – 27.08.2018 в 09:15.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 24.08.2018, а также сведениям, представленным оператором электронной площадки, для участия в электронном аукционе поступило 4 заявки от следующих лиц:

ООО «Сибирский успех - Кузбасс» ИНН 4205012195, дата и время подачи заявки 20.08.2018 в 15:17; IP-адреса при участии в Закупке: <...> (подача заявки) интернет-

провайдер ПАО «Мегафон», точка подключения находится в г. Новосибирск; <...> (подача ценовых предложений, разногласий к контракту, подписание контракта) интернет-провайдер ООО «Е-Лайт-Телеком» (торговая марка «GOODLINE»), точка подключения находится в г. Кемерово; лучшее ценовое предложение - 1 109 136,45 руб. (снижение НМЦК на 0,5 %);

ЗАО НПО «Гарант» ИНН 7716017505, дата и время подачи заявки 22.08.2018 в 11:43; IP-адрес при участии в Закупке: <...> интернет-провайдер АО «ЭР-Телеком Холдинг», точка подключения находится в г. Санкт-Петербург; ценовые предложения не подавались;

ЗАО «Сибирский успех» ИНН 5405161372, дата и время подачи заявки 17.08.2018 в 07:43, 20.08.2018 в 08:36; IP-адрес при участии в закупке: <...> интернет-провайдер ПАО «Ростелеком», точка подключения находится в г. Новосибирск; лучшее ценовое предложение - 1 114 709,99 руб. (снижение НМЦК на 1 копейку);

ООО «Номинал-регион» ИНН 5404062668, дата и время подачи заявки 17.08.2018 в 08:20, 20.08.2018 в 09:15; IP-адрес при участии в закупке: <...> интернет-провайдер ПАО «Ростелеком», точка подключения находится в г. Новосибирск; ценовые не подавались.

Все хозяйствующие субъекты, подавшие заявки на участие в Закупке были допущены к участию в торгах по результатам рассмотрения первых частей заявок.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 28.08.2018 участником аукциона, предложившим наиболее низкую цену контракта – (1 109 136,45 руб.) признано ООО «Сибирский успех - Кузбасс».

10.09.2018 по итогам аукциона в электронной форме (протокол подведения итогов электронного аукциона № 0339300324418000042-3 от 28.09.2018) с ООО «Сибирский успех - Кузбасс» заключен государственный контракт на поставку пленки и химических реактивов в рентген. кабинет для государственных нужд.

В рамках рассмотрения настоящего дела и в соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ № 135-ФЗ подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции при проведении Закупки от 14.10.2020, в объеме необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по настоящему делу, согласно которому:

1. временной интервал исследования определен периодом - с даты публикации сообщения о проведении Закупки – 10.08.2018, по дату подведения итогов торгов – 28.08.2018;
2. предмет торгов: право на заключение государственного контракта на поставку пленки и химических реактивов в рентген. кабинет (код ОКПД2 20.59.11.110);
3. состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах: ЗАО НПО «Гарант», ООО «Номинал-регион», а также группа лиц, состоящая из ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех», которые в период проведения Закупки являлись между собой конкурентами за право заключения контракта по результатам торгов.

Установлено, что свойства первых частей заявок ЗАО «Сибирский успех» и ООО

«Номинал-регион», поданных данными участниками закупки в формате Microsoft Word (.doc), совпадают. Так автором данных файлов указана «Катя», лицом, изменившим файлы – «<...>», организация «SPecialIST RePack», дата и время, когда данные файлы были напечатаны «16.08.2018 12:06», дата и время изменения файла первой части заявки ЗАО «Сибирский успех» «20.08.2018 12:22», дата и время изменения файла первой части заявки ООО «Номинал-регион» «20.08.2018 12:23». Наименование файлов первых частей заявок указанных участников отличаются только на одну букву: заявка ЗАО «Сибирский успех» - «ТЗ з Киселевск ГБ пленка»; заявка ООО «Номинал-регион» - «ТЗ п Киселевск ГБ пленка». Кроме того, содержание текста файлов первых частей заявок данных участников закупки идентично.

Установлено также, что вторые части заявок ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» содержат документы в формате Microsoft Word (.doc) с наименованиями соответственно «Карточка контрагента» и «Реквизиты НОМИНАЛ», содержащие следующие свойства:

документ поименованный как «Карточка контрагента»:

автор – «Сибирский успех»;

кем изменено – «<...>»;

организация – «ЗАО Сибирский Успех»;

документ поименованный как «Реквизиты НОМИНАЛ»:

автор – «Сибирский успех»;

кем изменено – «<...>»;

организация – «Сибирский успех».

Кроме того, документы, подтверждающие соответствие предлагаемой ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» к поставке рентгеновской пленки, поданные формате Adobe Acrobat Document (.pdf) совершенно идентичны:

наименование файла – «CP-BU New_RU», содержание файла – регистрационное удостоверение на медицинское изделие № ФСЗ 2008/03005 от 20.11.2008;

наименование файла – «CURIX RP 1_RU», содержание файла – регистрационное удостоверение на медицинское изделие № ФСЗ 2008/03010 от 24.12.2008;

наименование файла – «Mamoray HDR-C Plus_RU», содержание файла – регистрационное удостоверение на медицинское изделие № ФСЗ 2008/03001 от 20.11.2008.

При рассмотрении настоящего дела установлено, что 25.12.2017 между ООО «Номинал-регион» и ЗАО «Сибирский успех» заключен договор аренды № 382 нежилого помещения, согласно которому Арендодатель (ЗАО «Сибирский успех») передает, а Арендатор (ООО «Номинал-регион») принимает во временное владение и пользование за плату нежилое помещение, расположенное на первом этаже здания по адресу: г. Новосибирск, ул. Добролюбова, 16, общей площадью 6

кв.м. В силу пункта 6.1 указанного договора срок его действия составлял с 25.12.2017 по 03.12.2018. Согласно пояснениям представителей ЗАО «Сибирский успех» помещение сдаваемое в аренду ООО «Номинал-регион» являлось составной частью одного большого помещения в котором в свою очередь располагается ЗАО «Сибирский успех».

Согласно сведениям, представленным удостоверяющим центром АО «Единая электронная торговая площадка», выдавшим ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» электронные ключи, оформлением документов для выдачи данных ключей обоим ответчикам занималось одно лицо – <...>, который, согласно представленным ЗАО «Сибирский успех» документам, является сотрудником ЗАО «Сибирский успех», а именно: с 01.01.2003 занимает должность начальника сервисного центра.

13.11.2002 в отношении ООО «Сибирский успех - Кузбасс» в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) внесена запись о создании юридического лица до 01.07.2002, согласно которой данный хозяйствующий субъект зарегистрирован 23.11.2000 Управлением промышленности, потребительского рынка, услуг лицензирования и государственной регистрации администрации г. Кемерово под номером 7054. Как минимум с 13.04.2018 по настоящее время директором и лицом, владеющим 30 % доли в уставном капитале ООО «Сибирский успех - Кузбасс» является <...> ИНН ... Участником, владеющим 70 % доли в уставном капитале ООО «Сибирский успех - Кузбасс» с 06.10.2009 является ЗАО «Сибирский успех» ИНН 5405161372.

14.10.2002 в отношении ЗАО НПО «Гарант» в ЕГРЮЛ внесена запись о создании юридического лица до 01.07.2002, согласно которой данный хозяйствующий субъект зарегистрирован 28.06.1994 Государственным учреждением Московская регистрационная палата под номером 277.630. Лицами, имеющими право без доверенности действовать от имени ЗАО НПО «Гарант» являются главный бухгалтер <...> ИНН ... и директор <...> ИНН ..., которые являлись учредителями ЗАО НПО «Гарант» с размерами долей по 50 %, а также являются акционерами ЗАО НПО «Гарант», владеющими по 50 % акций каждый.

25.10.2002 в отношении ЗАО «Сибирский успех» в ЕГРЮЛ внесена запись о создании юридического лица до 01.07.2002, согласно которой данный хозяйствующий субъект зарегистрирован 05.12.1994 Новосибирской городской регистрационной палатой под номером ОК 6186. С 25.10.2002 генеральным директором ЗАО «Сибирский успех» является <...> ИНН ..., являющийся также учредителем и акционером ЗАО «Сибирский успех», владеющим 50 % акций. Вторым учредителем и акционером, владеющим 50 % акций ЗАО «Сибирский успех» является <...> ИНН ...

27.07.2017 в отношении ООО «Номинал-регион» в ЕГРЮЛ внесена запись о создании юридического лица. С даты создания директором и единственным участником ООО «Номинал-регион» является <...> ИНН ...

При рассмотрении дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что акционеры и руководитель ЗАО НПО «Гарант» <...> и <...> не имеют родственных связей с руководителем ЗАО «Сибирский успех» <...>, а являются лишь однофамильцами.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков: хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Согласно части 7 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ 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 РФ.

В силу части 8 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ под контролем в настоящей статье 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 «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех» имеют тесную и устойчивую связь, поскольку образуют группу лиц, в которой ООО «Сибирский успех - Кузбасс» находится под контролем ЗАО «Сибирский успех».

Согласно части 2 статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ, установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

Учитывая вышеизложенное, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленные в части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, не распространяются на группу лиц, состоящую из ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех». Вместе с тем в Закупке принимали участие еще два хозяйствующих субъекта - ЗАО НПО «Гарант» и ООО «Номинал-регион», не состоящие в группе с остальными участниками Закупки, следовательно, данные хозяйствующие субъекты, а также указанная группа лиц при участии в Закупке должны были соблюдать требования статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Непосредственно на торгах ООО «Сибирский успех - Кузбасс», ЗАО «Сибирский

успех» и ООО «Номинал-регион» реализована следующая схема поведения: ООО «Сибирский успех - Кузбасс» сделало ценовое предложение снизившее НМЦ Закупки на 0,5 %, затем ЗАО «Сибирский успех» сделало ценовое предложение, снизившее НМЦ Закупки на 1 копейку, при этом ООО «Номинал-регион» ценовых предложений не подавало. Отсутствие ценовых предложений от ООО «Номинал-регион» позволило участнику указанной выше группы - ООО «Сибирский успех - Кузбасс», победить на торгах с минимальным снижением НМЦК. Данный факт свидетельствует об отсутствии конкурентной борьбы на торгах при проведении Закупки, что указывает на поддержание цены.

Установлено, что ООО «Номинал-регион», помимо Закупки, на электронной площадке «Сбербанк-АСТ» совместно с ЗАО «Сибирский успех» участвовало еще в шести закупках, проводившихся в соответствии с требованиями ФЗ № 44-ФЗ, со следующими реестровыми номерами в ЕИС 0119100013919000006, 0137200001218003297, 0162100022419000077, 0168200002418002225, 0340200003318001581, 0340200003318015125. Вместе с тем, для данных закупок характерно наличие активных участников, не связанных с ЗАО «Сибирский успех», что привело к реальной конкуренции на торгах за право заключения контрактов по их результатам и значительному снижению НМЦ данных закупок, в том числе и со стороны ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион».

Так например:

1. закупка с реестровым номером 0119100013919000006 на поставку брошюровщика для Красноярского МТУ Росавиации:

извещение и закупочная документация опубликованы на Официальном сайте 25.09.2019;

НМЦ – 57 135,50 руб.;

на участие в закупке подано 4 заявки от следующих лиц: ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион», ООО «М-СНАБ», ООО «ИСТОК-БАНКОСЕРВИС». Все претенденты были допущены к участию в торгах. Непосредственно на торгах сделаны следующие ценовые предложения:

ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» - 28 942 руб. каждое (снижение НМЦ на 49,3%);

ООО «М-СНАБ» - 29 228 руб. (снижение НМЦ на 48,8%);

ООО «ИСТОК-БАНКОСЕРВИС» - 48 839,64 руб. (снижение НМЦ на 14,5%).

2. Закупка с реестровым номером 0137200001218003297 на поставку рентгеновской пленки:

извещение и закупочная документация опубликованы на Официальном сайте 01.08.2018;

НМЦ – 123 504,70 руб.;

на участие в закупке подано 6 заявок от следующих лиц: ООО «Гарант-М», ЗАО «Сибирский успех» (заявка отозвана), ООО «Номинал-регион», ООО «Мед Лайн»,

ООО «Цифровая симфония», ИП <...>. Все претенденты были допущены к участию в торгах. Непосредственно на торгах сделаны следующие ценовые предложения:

ООО «Цифровая симфония» - 96 910 руб. (снижение НМЦ на 21,5%);

ООО «Гарант-М» - 97 000 руб. (снижение НМЦ на 21,46%);

ООО «Номинал-регион» - 99 382 руб. (снижение НМЦ на 19,5%);

ООО «МедЛайн» - 100 000 руб. (снижение НМЦ на 19%).

3. Закупка с реестровым номером 0162100022419000077 на поставку бумагоуничтожительных машин:

извещение и закупочная документация опубликованы на Официальном сайте 25.09.2019;

НМЦ – 122 199,65 руб.;

на участие в закупке подано 6 заявок от следующих лиц: ИП <...>, ООО «БАНКОВСКАЯ ТЕХНИКА», ЗАО «Сибирский успех», ООО «Номинал-регион», ООО «УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР ПЕЧАТНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ-СЕРВИС», ООО «САЙПЕКС». Все претенденты были допущены к участию в торгах. Непосредственно на торгах сделаны следующие ценовые предложения:

ООО «САЙПЕКС» - 99 459 руб. (снижение НМЦ на 18,6%);

ООО «УРАЛЬСКИЙ ЦЕНТР ПЕЧАТНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ-СЕРВИС» - 100 070 руб. (снижение НМЦ на 18,1%);

ООО «БАНКОВСКАЯ ТЕХНИКА» - 106 600 руб. (снижение НМЦ на 12,77%);

ИП <...> - 114 123 руб. (снижение НМЦ на 6,6%);

ООО «Номинал-регион» - 121 588 руб. (снижение НМЦ на 0,5%).

4. Закупка с реестровым номером 0168200002418002225 на поставку рентгенологической пленки и химических реактивов:

извещение и закупочная документация опубликованы на Официальном сайте 06.06.2018;

НМЦ – 556 402 руб.;

на участие в закупке подано 9 заявок от следующих лиц: ООО «Гарант-М», ИП <...>, ЗАО «Сибирский успех» (заявка отозвана), ООО «Номинал-регион», ООО «Цифровая симфония», ООО «ПЦ-ПАРИТЕТ», ООО «МедЛайн», ООО «ФОРТУНА-МЕДИКАЛ», ООО «АЛЬФА-МЕД». Все претенденты были допущены к участию в торгах. Непосредственно на торгах сделаны следующие ценовые предложения:

ООО «Гарант-М» - 425 630,99 руб. (снижение НМЦ на 23,5%);

ООО «Цифровая симфония» - 428 413 руб. (снижение НМЦ на 23%);

ООО «ПЦ-ПАРИТЕТ» - 433 977,76 руб. (снижение НМЦ на 22%);

ООО «Номинал-регион» - 464 595 руб. (снижение НМЦ на 16,5%);

ООО «ФОРТУНА-МЕДИКАЛ» - 467 378 руб. (снижение НМЦ на 16%);

ООО «АЛЬФА-МЕД» - 472 944 руб. (снижение НМЦ на 15%);

ИП <...> – 475 000 руб. (снижение НМЦ на 14,6%).

5. Закупка с реестровым номером 0340200003318001581 на поставку рентгенологической пленки:

извещение и закупочная документация опубликованы на Официальном сайте 12.03.2018;

НМЦ – 589 130,70 руб.;

на участие в закупке подано 5 заявок от следующих лиц: ООО «Авента», ЗАО «Сибирский успех» (заявка отозвана), ООО «Номинал-регион», ООО «Гарант-М», ООО «Приоритет». По результатам рассмотрения первых частей заявок ООО «Приоритет» было отказано в допуске к участию в торгах, остальные претенденты допущены к участию в торгах. Непосредственно на торгах сделаны следующие ценовые предложения:

ООО «Гарант-М» - 383 000 руб. (снижение НМЦ на 35%);

ООО «Номинал-регион» - 386 894 руб. (снижение НМЦ на 34,33%);

ООО «Авента» - 583 234,35 руб. (снижение НМЦ на 1%).

6. Закупка с реестровым номером 0340200003318015125 на поставку изделий медицинского назначения (бумага для регистрирующих приборов, пленка рентгеновская):

извещение и закупочная документация опубликованы на Официальном сайте 12.03.2018;

НМЦ – 222 524 руб.;

на участие в закупке подано 7 заявок от следующих лиц: ИП <...>, ООО «ПАРУС-М», ООО «Номинал-регион», ООО «Авента», ООО «ТЕХНОСНАБ», ЗАО «Сибирский успех» (заявка отозвана), ООО «ЭВЕЙЛ». По результатам рассмотрения первых частей заявок ООО «ЭВЕЙЛ» было отказано в допуске к участию в торгах, остальные претенденты допущены к участию в торгах. Непосредственно на торгах сделаны следующие ценовые предложения:

ООО «ТЕХНОСНАБ» - 105 650 руб. (снижение НМЦ на 52,5%);

ООО «ПАРУС-М» - 114 000 руб. (снижение НМЦ на 48,77%)

ООО «Номинал-регион» - 115 635 руб. (снижение НМЦ на 48%);

ИП <...> - 138 000 руб. (снижение НМЦ на 38%).

Таким образом, пять из шести закупок, в которых совместно принимали участие

ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион», помимо Закупки, проходили в реальной конкурентной борьбе, с предоставлением данными хозяйствующими субъектами ценовых предложений, существенно снижающих НМЦ данных закупок. Кроме того, в закупках на поставку рентгенологической пленки (в 4 закупках) ЗАО «Сибирский успех» действовало одинаково отзывая заявку на участие в закупках.

При рассмотрении настоящего дела установлено, что ЗАО НПО «Гарант» не приняло участие в торгах, проводившихся в рамках Закупки, не по собственной инициативе, а в связи со стечением обстоятельств, на которые ЗАО НПО «Гарант» не могло повлиять, что свидетельствует о добросовестном поведении ЗАО НПО «Гарант» при участии в Закупке. Данные выводы подтверждаются следующим: торги проходили в понедельник 27.08.2020 в 05:15 (время московское), в связи с чем в пятницу 24.08.2020 в 16:16:28 руководителем ЗАО НПО «Гарант» были заданы параметры работы «робота» для автоматизированного участия в торгах. Однако в связи с тем, что сертификат электронной подписи не прошел проверку, документ о создании «робота», которым также были заданы параметры работы последнего, был отклонен электронной площадкой. При этом, факты надлежащего оформления заявки на участие в Закупке, а также задания параметров работы «роботу» для автоматизированного участия в торгах, по мнению Комиссии, указывают на наличие намерения участвовать в торгах с целью заключения контракта по результатам Закупки. Воспользовавшись отсутствием активности ЗАО НПО «Гарант» на торгах, группа лиц, состоящая из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ООО «Номинал-регион» не стали соперничать на торгах, в связи с чем аукцион прошел в отсутствие конкурентной борьбы, с минимальным снижением НМЦ Закупки, тем самым поддержав цену на торгах. Кроме того, о возможности снижения НМЦ Закупки свидетельствуют сведения, представленные ЗАО НПО «Гарант», согласно которым данным участником Закупки был установлен лимит «роботу» (минимально возможное снижение НМЦ Закупки) в размере 1 013 226,20 руб. (на 9,1 % ниже НМЦ Закупки).

Учитывая вышеизложенное Комиссия считает, что в действиях ООО «Номинал-регион» и группы лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», в которой ООО «Сибирский успех - Кузбасс» находится под контролем ЗАО «Сибирский успех», имеет место устное соглашение, заключенное с целью совместного участия в Закупке, которое привело к поддержанию цены, при проведении торгов в рамках Закупки.

Данные выводы подтверждаются следующим:

- использованием одного IP-адреса, при участии в торгах, проведенных в рамках Закупки; абсолютной идентичностью первых частей заявок на участие в Закупке ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион»; совпадением свойств файлов первых частей заявок и документов, приложенных ко вторым частям заявок в формате Microsoft Word (.doc); идентичностью документов, подтверждающих соответствие предлагаемой ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» к поставке рентгеновской пленки, как по наименованию, так и по содержанию. Данные факты свидетельствуют об использовании единой инфраструктуры для подготовки и участия в торгах, совместной подготовке ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» к участию в торгах, что подтверждается пояснениями ЗАО «Сибирский успех», согласно которым заявки на участие в Закупке от ЗАО «Сибирский успех» и

ООО «Номинал-регион» подавались сотрудником ЗАО «Сибирский успех», а также наличии тесной связи между данными хозяйствующими субъектами, что в свою очередь указывает на наличие соглашения между данными лицами и исключает конкурентную борьбу на торгах между ними;

- наличием тесной и устойчивой связи между ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», поскольку данные хозяйствующие субъекты входят в одну группу лиц в соответствии с требованиями статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ, в связи с чем, в соответствии с требованиями части 2 статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ, данные лица выступают в правоотношениях, регулируемых антимонопольным законодательством, как одно лицо. Кроме того, согласно пояснениям ЗАО «Сибирский успех», ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех» участвуют совместно в торгах для подстраховки друг друга;
- тесной и устойчивой связью ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» в период проведения Закупки, подтверждаемой наличием арендных правоотношений между данными хозяйствующими субъектами, а также нахождением данных организаций в одном помещении;
- оформлением электронных подписей ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» одним лицом, являющимся сотрудником ЗАО «Сибирский успех», что свидетельствует о тесной связи данных хозяйствующих субъектов, а также о совместной подготовке к участию в закупках;
- действиями ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» на торгах, проведенных в рамках Закупки, выразившимися в отсутствии реального соперничества на данных торгах, учитывая, что в других торгах, в которых они совместно принимали участие, ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» вели себя иначе и при наличии иных участников, не связанных с ними, вели реальную конкурентную борьбу за право заключить контракт, значительно снижая НМЦ закупок на торгах. Данная система взаимоотношений обеспечила поддержание цены на торгах (незначительное снижение НМЦ), проведенных в рамках Закупки;
- поведением в закупках на поставку рентгенологической пленки, в которых ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» совместно принимали участие, за исключением Закупки, в которых ЗАО «Сибирский успех» действовало однообразно, отзывая заявку на участие в закупках.

Комиссия считает доводы ответчиков несостоятельными в связи со следующим:

1. по мнению ООО «Сибирский успех - Кузбасс» общество никакого соглашения ни с кем не заключало. Вместе с тем заказчик поставленный товар вовремя не оплатил, в связи с чем ООО «Сибирский успех - Кузбасс» было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Кемеровской области.

Комиссия считает, что по делу собрано достаточно доказательств наличия антиконкурентного соглашения в действиях ООО «Номинал-регион» и группы лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс». Тот факт, что ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех» являются группой лиц, находящейся под контролем последнего, свидетельствует о том, что в силу требований части 2 статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ данные лица выступают в правоотношениях, регулируемых антимонопольным законодательством, как одно лицо. Кроме того, данные лица участвовали в торгах с целью поддержания друг друга, что также свидетельствует об участии ООО «Сибирский успех - Кузбасс» в

выявленном соглашении. Факт неоплаты заказчиком поставленного товара не имеет значения для рассматриваемого дела;

2. по мнению ООО «Номинал-регион» общество не участвовало в подаче ценовых предложений при проведении Закупки, поскольку коммерческие предложения поставщиков содержали цены на товар, которые превышали НМЦ Закупки, в связи с чем участие в торгах не имело смысла.

ООО «Номинал-регион» не представлено доказательств, подтверждающих данный факт. Пояснение ООО «Номинал-регион» об отсутствии возможности предоставления доказательств по данному доводу, поскольку коммерческие предложения поставщиков поступали посредством электронной почты, а в связи с переездом и сменой компьютера данные за 2018 год не сохранились, по мнению Комиссии несостоятельно, поскольку смена места нахождения компьютера либо самого компьютера не влияет на содержание сведений на электронном почтовом ящике;

3. доводы, изложенные ЗАО «Сибирский успех» в возражениях на заключение об обстоятельствах дела, Комиссия считает несостоятельными в связи со следующим:
 1. осуществление менеджером ЗАО «Сибирский успех» помощи ООО «Номинал-регион» в подготовке и подаче заявок на участие в Закупке по мнению Комиссии подтверждает наличие связи между данными организациями, а соответственно и наличие соглашения. В заключении об обстоятельствах дела и настоящем решении указано, что использование одного IP-адреса свидетельствует не о наличии единой инфраструктуры у членов соглашения, а об использовании единой инфраструктуры при подготовке к участию в Закупке, что свидетельствует о наличии тесных связей между участниками торгов и соглашения. Факт использования единой инфраструктуры, подтвержден пояснениями ЗАО «Сибирский успех», согласно которым заявки на участие в Закупке от ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» подавала сотрудник ЗАО «Сибирский успех» со своего компьютера.
 2. вывод о наличии тесной и устойчивой связи между ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион», а также антиконкурентного соглашения между данными организациями сделан не только на основании наличия между данными обществами арендных правоотношений, а на основании наличия совокупности косвенных доказательств, перечисленных выше. Законность договора аренды Комиссией не оспаривалась, вместе с тем, наличие арендных отношений и нахождение ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» в одном помещении свидетельствует по мнению Комиссии о наличии тесных и устойчивых связей между данными лицами, а в совокупности с остальными доказательствами подтверждает наличия антиконкурентного соглашения;
 3. факт того, что оформлением ключей электронных подписей для ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» занималось одно лицо, в совокупности с иными доказательствами, свидетельствует, по мнению Комиссии, о наличии тесных связей между данными организациями, совместной подготовке к участию в торгах, а, следовательно, и о наличии соглашения между ними. Кроме того, согласно представленным ЗАО «Сибирский успех» договорам ООО «Микронэт» оказывает

«телематические услуги связи» - доступ: к сети связи, информационным системам информационно-коммуникационных сетей, в том числе Интернет, прием и передача электронных телематических сообщений. Подтверждения оказания услуг по оформлению ключей электронных подписей иным лицам, помимо ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион», не представлено;

4. признаки ограничения конкуренции, указанные в пункте 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ в действиях ответчиков имеются, поскольку они привели к поддержанию цены на торгах, проводившихся в рамках Закупки. Одного эпизода, в рамках которого установлено нарушение требований антимонопольного законодательства, достаточно для квалификации действий лица по соответствующей статье. При этом действия ответчиков на иных аукционах, на которых при участии других хозяйствующих субъектов не связанных с ответчиками, ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» вели себя иначе – вели реальную конкурентную борьбу, значительно снижая НМЦ, свидетельствуют по мнению Комиссии о поддержании цены при участии в Закупке. Вывод о том, что ЗАО «Сибирский успех» воспользовалось отсутствием активности ЗАО НПО «Гарант» и отказалось соперничать с остальными участниками Закупки по мнению Комиссии подтверждается перечисленными выше доказательствами, которые рассматривались Комиссией для подтверждения наличия (отсутствия) в действиях ответчиков антимонопольного соглашения исключительно в совокупности.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ 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 частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции.

В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ под признаками ограничения конкуренции понимаются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, 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 или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 18 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Сведениями о наличии письменного соглашения между ООО «Номинал-регион» и группой лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» Комиссия не располагает. Вместе с тем из совокупности документов и информации, имеющихся в материалах дела следует, что между ООО «Номинал-регион» и группой лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» заключено соглашение в устной форме. Соглашение, достигнутое в устной форме, не может и не должно быть документально подтверждено. О наличии устного соглашения свидетельствует, в том числе, установленная Комиссией определенная модель поведения перечисленных хозяйствующих субъектов на торгах.

В отсутствие доказательств наличия письменного соглашения вывод о существовании между указанными хозяйствующими субъектами устного соглашения, сделан Комиссией с учетом совокупности всех имеющихся в деле доказательств.

В связи с вышеизложенным Комиссия приходит к выводу о наличии между ООО «Номинал-регион» и группой лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках Закупки, что противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

В связи с тем, что по результатам проведения Закупки контракт заключен и исполнен, Комиссия считает, что основания для выдачи предписания отсутствуют.

Согласно действующей редакции статьи 178 Уголовного кодекса РФ (далее – УК РФ) уголовная ответственность наступает за ограничение конкуренции путем заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение

дохода в крупном размере.

В соответствии с пунктом 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 № 31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов.

Деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных лицом расходов. В соответствии с пунктом 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

По оценке Комиссии, при реализации выявленного соглашения общий доход его участников в результате победы на торгах и заключения государственного контракта составил 1 109 136,45 рублей (цена контракта, заключенного по результатам Закупки).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. признать ООО «Номинал-регион» ИНН 5404062668 и группу лиц, состоящую из ЗАО «Сибирский успех» ИНН 5405161372 и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» ИНН 4205012195 нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать;
3. передать материалы настоящего дела должностному лицу Кемеровского УФАС России для решения вопроса о возбуждения административного производства.

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 статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.