ПРОТОКОЛ № 077/04/14.32-1889/2020

об административном правонарушении

«4» февраля 2020 года г. Москва

Протокол составлен начальником отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС России (далее также - Управление) <...> в отношении должностного лица ООО «СтройГарант» (ИНН 9709006231, ОГРН 1177746723835), действовавшего в период с 16.11.2018 по 07.12.2018, - генерального директора <...> (далее — <...>) (дата рождения: <...>; место рождения: <...>; паспорт <...> <...>; зарегистрирован по адресу: <...>; ИНН <...>), в присутствии <...> при надлежащем уведомлении (уведомление о составлении протокола (исх. от 24.01.2020 № Н3323/20) получено <...> 30.01.2020, что подтверждается информацией, содержащейся на официальном сайте АО «Почта России», по почтовому идентификатору 10799642647403 (<https://www.pochta.ru/tracking# 10799642647403>),

Событие административного правонарушения и его квалификация:

Решением Управления от 14.10.2019 по результатам рассмотрения дела № 077/01/11-414/2019 ООО «СтройГарант» (ИНН 9709006231, ОГРН 1177746723835) и ООО «Строй-Люкс» (ИНН 7725639372, ОГРН 1087746706145) признаны 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 аукционе в электронной форме с реестровым № 0148300000418000031.

В ходе рассмотрения дела № 077/01/11-414/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Управлением было установлено следующее.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов: <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) в 2018 г. Администрацией поселения Новофедоровское был опубликован аукцион в электронной форме с реестровым № 0148300000418000031, предметом которого являлось выполнение работ по содержанию дворовых территорий многоквартирных жилых домов поселения Новофедоровское в городе Москве.

В аукционе приняли участие ООО «СтройГарант» и ООО «Строй-Люкс».

В ходе торгов было подано только одно ценовое предложение — от ООО «Строй-Люкс», со снижением 0,5% от НМЦК. ООО «СтройГарант» от подачи ценовых предложений воздержалось, тем самым отказались от конкурентной борьбы с ООО «Строй-Люкс». В результате победителем торгов было признано ООО «Строй-Люкс», а итоговое снижение НМЦК составило 0,5%.

НМЦК составила 12 152 483,21 руб.

Данные о реестровом номере аукциона, его предмете, НМЦК, дате публикации, дате проведения, победителе, ценовом предложении, снижении и участниках сведены в таблицу №1.

Таблица № 1

№ торгов	Заказчик	Предмет торгов	НМЦК	Дата опубликования	Дата проведения	Наименование победителя	ЦП победителя	% снижения	Наименование второго участника	ЦП второго участника	% сниж вторс участ
0148300000418000031	Администрация поселения Новофедоровское	Выполнение работ по содержанию дворовых территорий многоквартирных жилых домов поселения Новофедоровское в городе Москве	12 152 483,21	16.11.2018	07.12.2018	ООО "Строй-Люкс"	12 091 720,79	-0,50	ООО "СтройГарант"	ЦП не подавало	-

Вышеуказанный аукцион состоялся 07.12.2018, по его итогам ООО «Строй-Люкс» заключен контракт по цене 12 091 720,79 руб.

Торговыми площадками представлена информация о том, что подача хозяйствующими субъектами заявок, а также подписание ООО «Строй-Люкс» контракта осуществлялась с одного и того же IP-адреса 77.37.224.130 и в один и тот же день 30.11.2018, при том, что для подачи заявок предназначался значительный период времени (данные сведены в Таблицу №2).

Таблица №2

Наименование участника	Дата и время подачи заявки	IP-адрес при подаче заявок	IP-адрес при подаче ценовых предложений	IP-адрес при подписании контракта
ООО «Строй-Люкс»	30.11.2018, 14:08:00	77.37.224.130	77.37.224.130	77.37.224.130
ООО «СтройГарант»	30.11.2018, 17:33:00	77.37.224.130	-	-

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

- ООО «СтройГарант» - 109004, г. Москва, ул. Никольямский переулок, д.4-6, строение 3, помещение 2;
- ООО «Строй-Люкс» - 119331, г. Москва, ул. Проспект Вернадского, д. 29, пом.1, комната 5, офис 125.

Фактическое нахождение хозяйствующих субъектов по указанным адресам также подтверждено ими в сведениях, представленных в ответ на запросы Управления (исх. от 04.03.2019 №ЕП/9462/19 в адрес ООО «Строй-Люкс», исх. от от 04.03.2019 №ЕП/9469/19 в адрес ООО «СтройГарант»). Сведений об их нахождении по иным адресам хозяйствующими субъектами не представлено.

Таким образом, в период проведения рассматриваемых аукционов хозяйствующие субъекты находились по различным адресам, с которых мог осуществляться выход в сеть Интернет для реализации юридически значимых действий на Торговых площадках.

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 [TCP/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.

Соответственно, Управление пришло к выводу, что ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» совершали юридически значимые действия на аукционе с реестровыми №0148300000418000031, такие как подача заявок, используя совместно единую инфраструктуру с IP-адресом 77.37.224.130.

При этом в вышеуказанных запросах Управления у хозяйствующих субъектов были запрошены сведения относительно используемых ими IP-адресов и соответствующие договоры с провайдерами.

ООО «Строй-Люкс» представлены сведения (вх. №12963/19 от 12.03.2019), согласно которым обществом используется IP-адрес 85.30.199.24 (отличный от использованного им в ходе участия в торгах), который выделен ему по договору с ПАО «Ростелеком». В подтверждение ООО «Строй-Люкс» представлено приложение к указанному договору, в котором содержится информация об IP-адресе 85.30.199.24.

ООО «СтройГарант» представлены сведения (вх. №13466/19 от 14.03.2019), согласно которым обществом также используется IP-адрес 85.30.199.24 (отличный от использованного им в ходе участия в торгах). Кроме того, ООО «СтройГарант» представлено то же самое приложение к договору с ПАО «Ростелеком», которое ранее было представлено ООО «Строй-Люкс», и на котором стоит печать ООО «Строй-Люкс» и подпись генерального директора ООО «Строй-Люкс».

Таким образом, Управление пришло к выводу, что между хозяйствующими субъектами существует взаимодействие, в рамках которого ООО «Строй-Люкс», в том числе предоставляет IP-адрес (а значит, и помещение) и направляет документы (копия вышеуказанного приложения к договору с ПАО «Ростелеком») в адрес ООО «СтройГарант».

Также Управлением у хозяйствующих субъектов были запрошены сведения о лицах осуществлявших от их имени действия по подготовке и подаче заявок на аукционы в электронной форме, а также подачу ценовых предложений и подписание контрактов, в период с 01.01.2017 по дату предоставления сведения по настоящему запросу. В случае, если действия по подготовке заявок на аукционы в электронной форме, подача заявок и ценовых предложений, а также подписание контрактов осуществлялись лицами, отсутствующими в штатном расписании, хозяйствующим

субъектам надлежало представить договоры об оказании соответствующих услуг и все документы, подтверждающие исполнение и оплату услуг по указанным договорам, а также указать ФИО конкретных лиц, осуществлявших вышеуказанные действия.

Из сведений, представленных ООО «Строй-Люкс» в ответ на запрос Управления, установлено, что все действия, связанные с участием в торгах от имени ООО «Строй-Люкс» (подготовка и подача заявок, подача ценовых предложений, подписание контрактов), осуществлялись лично генеральным директором ООО «Строй-Люкс» <...>.

Из сведений, представленных ООО «СтройГарант» в ответ на запрос Управления, установлено, что все действия, связанные с участием в торгах от имени ООО «СтройГарант» (подготовка и подача заявок, подача ценовых предложений, подписание контрактов) осуществлялись генеральными директорами ООО «СтройГарант» <...>, <...>, <...> (в зависимости от периода). Управление отмечает, что согласно документам, представленным ООО «СтройГарант», в период проведения аукциона с реестровым № 0148300000418000031 генеральным директором являлся <...>.

Таким образом, согласно сведениям хозяйствующих субъектов, все действия, связанные с участием в торгах от их имени, осуществлялись различными лицами.

Вместе с тем в результате анализа свойств файлов, полученных Торговой площадкой от хозяйствующих субъектов, поданных ими в рамках участия в рассматриваемом аукционе, установлено совпадение учетных записей, на которых хозяйствующими субъектами создавались и (или) изменялись такие файлы заявок (данные сведены в Таблицу №3).

Таблица №3

Реестровый № торгов	Наименование участника торгов	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл	Учетная запись, изменившая файл	Дата и время создания файла	Дата и время изменения файла
0148300000418000031	Первая часть					
	ООО «Строй-Люкс»	форма 1 Строй-Люкс	Samsung	Пользователь Windows	30.11.2018, 09:01:00	30.11.2018, 09:54:00
	ООО «СтройГарант»	форма 1 Строй-Гарант	Samsung	Пользователь Windows	30.11.2018, 09:05:00	30.11.2018, 09:58:00
	Вторая часть					
	ООО «Строй-Люкс»	Форма 2			27.11.2018, 09:19:58	27.11.2018, 09:19:58
ООО «СтройГарант»	1 части			28.11.2018, 12:21:04	28.11.2018, 12:23:16	

Установлено, что учетные записи файлов заявок, поданных хозяйствующими субъектами для участия в рассматриваемых торгах, отличны от учетных записей файлов, размещенных заказчиком в составе аукционных документаций.

Также установлено, что файлы заявок «форма 1 Строй-Люкс» и «форма 1 Строй-Гарант», поданные ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» для участия рассматриваемом аукционе, были созданы в один и тот же день под одной и той же учетной записью «Samsung» с разницей во времени 4 минуты и изменены также в тот же самый день под одной и той же учетной записью «Пользователь Windows» с разницей во времени также 4 минуты, что свидетельствует о том, что файлы заявок, поданные хозяйствующими субъектами, были созданы и изменены на одних и тех же электронно-вычислительных устройствах.

Управление отмечает, что файлы заявок «Форма 2» и «1 части», содержащие функциональные и иные характеристики предлагаемых к поставке товаров, поданные ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» для участия рассматриваемом аукционе, также имеют идентичные свойства — оба файла сохранены в формате «PDF» и не имеют в составе технических характеристик наименования учетной записи, создавшей и изменившей, что расценивается как совпадение технических характеристик таких файлов. Указанное свидетельствует о том, что файлы были созданы путем преобразования одного и того же файла, созданного в текстовом редакторе, на одном и том же электронно-вычислительном устройстве

Вышеуказанные факты свидетельствуют о том, что хозяйствующие субъекты координировали свои действия при подготовке файлов заявок и обменивались такими файлами.

Тот факт, что заказчиком ни одна из заявок хозяйствующих субъектов не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» осуществлялся в целях допуска хозяйствующих субъектов до аукционов.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единых инфраструктур и совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единых инфраструктур 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 хозяйствующих субъектов возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В ходе рассмотрения дела ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» была представлена одна и та же правовая

позиция (вх. №45544/19 от 13.08.2019, вх. № 45505/19 от 13.08.2019), согласно которой совпадение используемых в ходе торгов IP-адресов произошло по причине того, что ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» фактически находятся по одному и тому же адресу, их офисы находятся в одном и том же помещении.

ООО «СтройГарант» также сообщено, что, не имея опыта участия в электронных аукционах, сотрудник ООО «СтройГарант», обратился к сотруднику ООО «Строй-Люкс» с просьбой помочь ему подать заявку на участие в рассматриваемых торгах от имени ООО «СтройГарант». ООО «Строй-Люкс» представлена аналогичная позиция.

При этом Управление отмечает что ранее в ответ на запросы Управления ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» были представлены сведения, свидетельствующие о том, что они находились по разным адресам, что было также подтверждено договорами аренды.

Однако на заседании Управления, состоявшемся 23.09.2019, хозяйствующими субъектами устно сообщено о том, что они действительно имеют договоры аренды в одном и том же здании на улице Ясногорской.

Вместе с тем никаких документов (договоров аренды и документов, свидетельствующих об их надлежащей оплате), подтверждающих их нахождение в период проведения торгов по одному и тому же адресу, хозяйствующими субъектами не представлено.

В том числе хозяйствующими субъектами не сообщено, между какими конкретно их сотрудниками осуществлялось взаимодействие при подаче заявок на торги, и не представлено соответствующих доказательств.

ООО «СтройГарант» не сообщено о причинах воздержания от подачи ценовых предложений, а равно и отказа от конкурентной борьбы за контракт, при том, что заявка ООО «СтройГарант» была допущена к участию в торгах.

В этой связи Управление отмечает, что на практике надлежащее заполнение и подача заявки на участие в торгах с приложением всех необходимых документов является самым трудоемким этапом участия в торгах. Кроме того, подача заявки на торги предполагает блокирование денежных средств на специальном счете участника торгов (в настоящем случае в размере 121 524,83 руб.) до момента подписания контракта с победителем таких торгов.

При этом, согласно позиции хозяйствующих субъектов, до аукциона с реестровым № 0148300000418000031 ООО «СтройГарант» не участвовало в иных электронных торгах, что указывает на внесение ООО «СтройГарант» вышеуказанных денежных средств на его специальный счет именно для участия в аукционе с реестровым № 0148300000418000031.

При таких обстоятельствах бездействие и пассивное поведение ООО «СтройГарант» в ходе указанных торгов расценивается Управлением как осуществленное в рамках договоренностей с ООО «Строй-Люкс» о неоказании конкурентных действий.

Кроме того, представленная ООО «Строй-Люкс» позиция о том, что его сотрудник располагал сведениями о планах участия ООО «СтройГарант» в рассматриваемом аукционе, подтверждает мнение Управления о достижении между хозяйствующими субъектами договоренностей относительно совместного участия в торгах.

Таким образом, факты, установленные Управлением в ходе рассмотрения дела, в том числе пассивное поведение ООО «СтройГарант» в ходе торгов, с учетом позиции, представленной хозяйствующими субъектами о наличии между ними взаимодействия в период проведения торгов, и в отсутствие пояснений со стороны хозяйствующих субъектов о причинах совпадений IP-адресов и учетных записей файлов заявок, свидетельствуют о наличии договоренностей между ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант», которые могли привести к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым № 0148300000418000031, и позволили ООО «Строй-Люкс» заключить контракт по цене 12 091 720,79 руб.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции от 23.09.2019 на аукционе с реестровым № 0148300000418000031 Управлением установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 16.11.2018 (дата размещения извещения о проведении аукциона) по 07.12.2018 (дата проведения аукциона).
2. Предметом рассматриваемого аукциона является выполнение работ по содержанию дворовых территорий многоквартирных жилых домов поселения Новофедоровское в городе Москве.
3. Состав хозяйствующих субъектов, которые в период проведения аукционов являлись между собой конкурентами за право заключения контрактов с заказчиком: ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант».

Согласно сведениям, содержащимся на сайте ФНС России, а также документам, содержащимся в материалах дела, установлено, что ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» не входят в одну группу лиц (в период проведения рассматриваемого аукциона и в настоящее время) по признакам, предусмотренным частями 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 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 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 изложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств по делу № 077/01/11-414/2019, таких как:

- нетипичное поведение конкурентов в ходе торгов, а именно, отказ ООО «СтройГарант» от конкурентной борьбы с ООО «Строй-Люкс», обеспечивший победу ООО «Строй-Люкс» с незначительным снижением НМЦК;
- использование хозяйствующими субъектами в ходе аукциона с реестровым № 0148300000418000031 единой инфраструктуры, принадлежащей ООО «Строй-Люкс»;
- совпадение технических характеристик файлов заявок, поданных хозяйствующими субъектами в рамках рассматриваемых торгов;
- представление хозяйствующими субъектами сведений, согласно которым в период проведения торгов между ними существовало взаимодействие, в том числе ООО «Строй-Люкс» оказывало помощь в подготовке заявки для ООО «СтройГарант»,

Управление пришло к выводу о том, что ООО «Строй-Люкс» и ООО «СтройГарант» в ходе аукциона с реестровым № 0148300000418000031 нарушены требования пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на вышеуказанном аукционе.

Доход ООО «Строй-Люкс» от участия в аукционе, прошедшем в условиях картельного соглашения между хозяйствующими субъектами, составил 12 091 720,79 руб.

Доход ООО «СтройГарант» от участия в аукционе, прошедшем в условиях картельного соглашения между хозяйствующими субъектами, Управлением не установлен.

Ущерб от реализации указанного картельного соглашения между хозяйствующими субъектами Управлением также не установлен.

Направленное в адрес хозяйствующих субъектов заключение об обстоятельствах дела № 077/01/11-414/2019 (исх. от 26.09.2019 № ЕП/49763/19) хозяйствующими субъектами не оспорено, каких-либо ходатайств или возражений не представлено.

Ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий установлена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно части 2 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводит или может привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, либо участие в них -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Вина должностного лица ООО «СтройГарант» (ИНН 9709006231, ОГРН 1177746723835), действовавшего в период с 16.11.2018 по 07.12.2018, - генерального директора <...> состоит в ненадлежащем исполнении своих должностных обязанностей, что привело к нарушению Обществом требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения с ООО «Строй-Люкс» (ИНН 7725639372, ОГРН 1087746706145), реализация которого могла привести к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым № 0148300000418000031.

Таким образом, должностным лицом ООО «СтройГарант» (ИНН 9709006231, ОГРН 1177746723835), действовавшим в период с 16.11.2018 по 07.12.2018, - генеральным директором <...> нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, ответственность за нарушение которых предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Место совершения указанного правонарушения - город Москва.

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.32 КоАП РФ, начинается со дня вступления в силу решения антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение должностным лицом ООО «СтройГарант» (ИНН 9709006231, ОГРН 1177746723835), действовавшим в период с 16.11.2018 по 07.12.2018, - генеральным директором <...> части 2 статьи 14.32 КоАП РФ, начинает исчисляться со дня вступления в силу решения Московского УФАС России по делу № 077/01/11-414/2019, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации — 14.10.2019.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Объяснения и подпись (с расшифровкой) должностного лица или его защитника: _____

С протоколом ознакомлен. _____/_____

подпись, расшифровка подписи

Права и обязанности разъяснены. _____/_____

подпись, расшифровка подписи

Подпись лица, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении (ФИО физического лица или законного представителя юридического лица, расшифровка подписи, наименование должности, реквизиты документа, удостоверяющего его служебное положение, либо реквизиты доверенности уполномоченного законным представителем лица на участие в административном производстве).

В случае отказа от подписания протокола, делается отметка об отказе от подписания. _____

Начальник отдела антимонопольного

контроля финансовых и товарных рынков

<...>