

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 078/01/11-427/2020

Резолютивная часть оглашена «25» января 2021 г Санкт-Петербург

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

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<....>

рассмотрев дело №078/01/11-427/2020 по признакам нарушения ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819, ОГРН 1037839005896, адрес: 197183, Санкт-Петербург, ул. Сабировская, д. 35, лит. А) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430, ОГРН 1167847292238 адрес: 192239, Санкт-Петербург, ул. Белградская, д. 34, к. 2, пом. 1-Н) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось при участии в электронных аукционах №0145200000418001450, №0145200000418000653.

в присутствии на заседании:

от ООО «СК Балт-Строй» - <...>

от Федеральной службы по финансовому мониторингу никто не явился, уведомлена,

УСТАНОВИЛА:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступила информация от Росфинмониторинга направленная ФАС России (исх.№АЦ/10861-ДСП/20, вх. № 5517-ДСП/20 от 20.02.2020) по вопросу возможного наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) при участии в электронных аукционах №0145200000418001450, №0145200000418000653.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами осуществляющими продажу товаров (оказание услуг) на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с Разъяснениями №3 Президиума Федеральной антимонопольной службы «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах» (утв. протоколом Президиума Федеральной антимонопольной службы от 17 февраля 2016 г. № 3) при доказывании антиконкурентных соглашений и согласованных действий могут использоваться прямые и косвенные доказательства.

Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде.

К косвенным доказательствам относят: использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участии в электронных торгах, фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу,

формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом, оформление сертификатов электронных цифровых подписей на одно и то же физическое лицо и любые иные сведения, позволяющие сделать предположительный вывод о наличии или отсутствии соглашения между лицами.

<...>

Согласно информации с единого государственного реестра юридических лиц (с официального сайта ФНС России - <https://egrul.nalog.ru/index.html>) (далее – ЕГРЮЛ) на период проведения рассматриваемых торгов генеральным директором ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) является Силенко Александр Дмитриевич (с 10.04.2018 г. по настоящее время). Участником ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) является Магарамов Эльман Абиьфазович (доля в уставном капитале- 100%).

Генеральным директором (с 12.04.2018 г. по дату прекращения деятельности (12.11.2020)) ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) являлся Смелов Сергей Евгеньевич. Участником ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) в тот же период являлся Петров Роман Викторович (доля в уставном капитале - 100%).

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.

Таким образом ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) не образовывали подконтрольную группу лиц в период проведения рассматриваемых торгов (с 13.06.2018 по 04.10.2018), а также в иные периоды.

В связи с чем, их совместные действия при участии в торгах №№ 0145200000418001450 и 0145200000418000653 рассмотрены без учета «иммунитетов», предусмотренных положениями частей 7 и 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев информацию от Росфинмониторинга (вх.№5517-ДСП/20 от 20.02.2020), Санкт-Петербургское УФАС России выявило косвенные доказательства, наличие которых свидетельствует о признаках нарушения антимонопольного законодательства. В совокупности с иными доказательствами, которые было необходимо было получить, выявленные Санкт-Петербургским УФАС России факты подлежали исследованию на предмет наличия картеля, направленного на поддержание цен на торгах.

Санкт-Петербургское УФАС России выявило следующие обстоятельства, которые на момент возбуждения дела были интерпретированы как косвенные доказательства наличия картеля: один и тот же IP-адрес (учетной записи) участников торгов при подаче

заявок и участия в электронных торгах, а также факт перечисления денежных средств между ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430).

В соответствии с пунктами 1 и 5.3.1.1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 331 (далее — Положение о службе), Федеральная антимонопольная служба России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, в том числе осуществляющим контроль и надзор за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления антимонопольного законодательства, законодательства о естественных монополиях, законодательства о рекламе (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), законодательства о государственном оборонном заказе, законодательства в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги) в пределах своей компетенции.

В силу пункта 4 Положения о службе Федеральная антимонопольная служба России осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы. Санкт-Петербургское УФАС России является одним из территориальных органов ФАС России.

Частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и предписания, привлекает к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации.

На основании изложенного, приказом от 20 мая 2020 года № 199/20 Санкт-Петербургское УФАС России возбудило дело № 078/01/11-427/2019 по признакам нарушения ответчиками антимонопольного законодательства.

В силу части 2 статьи 24 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе» конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Согласно части 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе» под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Законодательством Российской Федерации не закреплено определение торгов, однако определяются основные признаки, которые позволяют квалифицировать соответствующую процедуру в качестве торгов. Так, в соответствии с разъяснениями ФАС России, изложенными в письме ФАС России №АЦ/51041/18 от 05.07.2018, одним из основных признаков торгов является состязательность участников торгов, претендующих на заключение договора.

С целью проверки информации, изложенной в обращении, проведен анализ сведений, содержащихся на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), информации и сведений с электронных торговых площадок, а также исследована информация Федеральной налоговой службы России, в том числе с официального общедоступного сайта ФНС России <http://www.nalog.ru> об участниках Обществ.

<...>

На заседании комиссии 10.09.2020 представитель по доверенности ООО «СК Балт-Строй» пояснил, что перечисление денежных средств между ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) осуществлялось на основании договоров субподряда. Данные договоры представлены в материалы настоящего дела.

ООО «СК Балт-Строй» в ответ на определение от 11.09.2020 № 78/27795/20 представило договор от 01 апреля 2019 года № 01/04 заключённый между ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430).

ООО «СК Балт-Строй» также предоставило договор от 08.04.2017 года № 8-04/17 заключённый между ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) на выполнение работ по реконструкции систем управления движением судов на подходах к морским портам Российской Федерации, реконструкции Региональной СУДС Финского залива, 2-й этап.

Также ООО «СК Балт-Строй» предоставило договор от 14 декабря 2017 года № 14-12/2017 на выполнение строительно-монтажных работ заключённый между ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) и договор подряда от 19 июня 2017 года № 19-06/17 заключённый между ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430).

Таким образом, в материалы дела представлены доказательства того, что перечисление денежных средств от ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) в адрес ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) не является «транзитным», а имеет законный экономический смысл: оплата выполненных работ по договору субподряда.

ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) при участии в электронных аукционах №№ 0145200000418001450, 0145200000418000653 использовали IP-адрес 81.23.102.250. (Таблица №1)

Таблица №1

Номер закупки	Название участника закупки	Дата и время подачи заявки	IP подачи заявки	IP подачи ЦП	Процент снижения
№0145200000418000653	ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819)	2018-05-16 17:54:51	81.23.102.250	81.23.102.250	1%
	ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430)	2018-05-16 18:53:19	188.170.74.55, 81.23.102.250	188.170.74.92, 217.66.157.252	
	ООО «СервисДорСтрой»	2018-06-28 17:53:51	37.230.207.6	-	-
	ООО «СК Балт-	2018-			

№0145200000418001450	Строй» (ИНН 7817044819)	09-25 15:42:50	81.23.102.250	81.23.102.250	1%
	ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430)	2018- 09-25 15:48:28	81.23.102.250	81.23.102.250	

Статья 8 Федерального закон от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» устанавливает принцип обеспечения конкуренции. Согласно части 2 данной статьи 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 участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям указанного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции.

Следовательно, конкурирующие хозяйствующие 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 материалах дела отсутствуют доказательства, на основании которых можно сделать законный и обоснованный вывод о том, что ответчики по настоящему делу заключили антиконкурентное соглашение с целью выиграть торги заранее определённым лицом и заключить контракты по цене как можно близкой к НМЦК, не совершая действий, препятствующих победе выбранного участниками картеля лица в заранее определенном конкурсе. Не представляется возможным сделать однозначный вывод о том, что действия ответчиков по настоящему делу имели единую модель поведения, которая заранее известна каждому из участников торгов, и были совершены исключительно в целях имитации конкурентной борьбы.

На основании постановления 22 октября 2020 года нотариуса нотариального округа Санкт-Петербурга Киндеевой И.А. назначена экспертиза. Проведение экспертизы поручено экспертам ООО «Центр оценки и экспертизы». В ходе проведения экспертизы сделан вывод о том, что само по себе IP-адресов не может достоверно и безусловно свидетельствовать о согласованности действий двух и более лиц.

Использование участниками торгов одного IP-адреса для подачи заявок само по себе не свидетельствует о фактическом наличии антиконкурентного соглашения в действиях таких участников (определение Верховного Суда РФ от 27.01.2017 №301-КГ16-19649).

Таким образом, изучение поведения ответчиков по делу в ходе рассматриваемых торгов с учётом полученных в ходе рассмотрения дела не позволяет прийти однозначному выводу, что рассматриваемое поведение было обусловлено заключением картеля, а не обычной экономической необходимостью.

На заседании комиссии 25 января 2021 года, представитель по доверенности от 12 октября 2020 года Султанов Сергей Владимирович дал пояснения относительно возможного совпадения IP-адреса 81.23.102.250 при участии ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) в торгах.

Первые части заявок заполняются по определённым критериям. Важную роль играет компетенция заявки на участие в электронном аукционе. Торги на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования имеют свою специфику в составлении заявок, а так как у ООО «СК Балт-Строй» работа в сфере генерального

подряда, то для заполнения заявок на участие в торгах привлекаются специалисты.

Следовательно, установленные в ходе рассмотрения дела обстоятельства не позволяют сделать вывод о согласованности действий ответчиков по делу и консолидации их ресурсов (инфраструктуры).

Каких-либо иных доказательств (косвенных или прямых), в совокупности своей позволяющих сделать вывод о заключении и реализации вышеуказанными хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения с целью поддержания цен на торгах, раздела товарного рынка, управлением не обнаружено.

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу «О проведении внеплановой выездной проверки» Санкт-Петербургским УФАС России проведена внеплановая выездная проверка в отношении ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819, юридический адрес: 197183, Санкт-Петербург, ул. Сабировская, д. 35, лит. А).

Целью и задачей проведенной проверки являлась проверка информации по делу №078/01/11-427/2020 о возможном нарушении антимонопольного законодательства ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) при участии в электронных торгах в 2018 г.

<...>

В результате внеплановой выездной проверки Санкт-Петербургским УФАС России, в результате анализа представленных сведений и документов, а также скопированные материалы с компьютер генерального директора ООО «СК Балт-Строй», взаимосвязей и признаков аффилированной между ООО «Нева-Строй» и ООО «СК Балт-Строй» не было обнаружено.

По смыслу статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» участники картеля имеют единую цель: получения для каких-либо преимуществ. Проведённый анализ поведения участников торгов не позволяет установить, что поведение участников торгов, в том числе ответчиков, было направлено на создание незаконных преимуществ кому-либо из них.

Представленные в материалы дела доказательства не позволяют сделать безусловный вывод о том, что поведение ООО «СК Балт-Строй» и ООО «Нева-Строй» в ходе проведения рассматриваемых торгов имело характерные признаки картеля и обеспечивало преимущества победителю, ограничивало конкуренцию, не позволяло достигнуть целей Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно: снижения цены контракта, экономии средств бюджета, полученной в результате соперничества хозяйствующих субъектов. Также нет оснований достоверно полагать, что ответчики «распределили» между собой торги и определили для себя приемлемый процент снижения первоначальной цены в целях получения максимальной прибыли.

Согласно информации с единого государственного реестра юридических лиц (с официального сайта ФНС России - <https://egrul.nalog.ru/index.html>) дата прекращения деятельности ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) ГРН 2207805423505 от 12.11.2020 г. Кроме того, 17 января 2020 года за ГРН 2207800215907 в отношении адреса места нахождения ООО «Нева-Строй» внесена запись о его недостоверности по результатам проведённой органами ФНС России проверки.

На основании вышеизложенного, Санкт-Петербургскому УФАС России не

представилось возможным запросить у ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430) сведения и документы, свидетельствующие о взаимосвязях между ООО «СК Балт-Строй» и ООО «Нева-Строй».

На основании вышеизложенного, комиссия приходит к выводу, что в материалах отсутствуют бесспорные доказательства, которые бы свидетельствовали о наличии между ООО «СК Балт-Строй» и ООО «Нева-Строй» антиконкурентного соглашения, направленного на снижение, повышение или поддержание цен на рассматриваемых торгах.

С учётом изложенного, оснований для принятия решения о нарушении со стороны ООО «СК Балт-Строй» и ООО «Нева-Строй» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не имеется.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 078/01/11-427/2020 в связи с отсутствием в рассматриваемых комиссией действиях ООО «СК Балт-Строй» (ИНН 7817044819, ОГРН:1037839005896, адрес: 197183, Санкт-Петербург, ул. Сабировская, д. 35, лит. А) и ООО «Нева-Строй» (ИНН 7816333430, ОГРН 1167847292238, адрес: 192239, Санкт-Петербург, ул. Белградская, д. 34, к. 2, пом. 1-Н) нарушения антимонопольного законодательства.

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.