

РЕШЕНИЕ

по делу № 036/01/11-1441/2022 о нарушении антимонопольного законодательства

25.04.2023г.

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена: 13.04.2023 г.

Решение в полном объеме изготовлено: 25.04.2023 г.

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

Михин С.В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,

Русаленко Н.В. - начальник отдела антимонопольного контроля, член Комиссии,

Степанова М.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, член Комиссии,

Панкратьева Е.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, член Комиссии,

от ООО ЧОП «Ягуар» - <...>,

от ООО «Сириус» - <...>,

рассмотрев дело № 036/01/11-1441/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью Частное охранное предприятие «Ягуар» (ИНН: 3664100696, ОГРН: 1093668048220, КПП: 366401001, юридический адрес: г. Воронеж, ул. Холмистая, д. 26, лит. А, оф. 410/1) и Обществом с ограниченной ответственностью «Сириус» (ИНН: 3664245412, ОГРН: 1203600004354, КПП: 366401001, юридический адрес: 394006, г. Воронеж, ул. Челюскинцев, д.101 А, пом. VII, оф.7) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к поддержанию цены в ходе проведения открытого аукциона в электронной форме № 32110872161 на оказание услуг по охране объектов ФГБОУ ВО «Воронежский государственный лесотехнический университет им. Г.Ф. Морозова» (далее – Аукцион)

УСТАНОВИЛА:

Управлением в связи с осуществлением государственного контроля за соблюдением требований антимонопольного законодательства, посредством анализа информации и документов, находящихся в открытом доступе, на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> проведен мониторинг электронных аукционов на оказание услуг по охране объектов ФГБОУ ВО «Воронежский государственный лесотехнический университет им. Г.Ф. Морозова», в рамках которого был установлен факт совместного участия ООО «Сириус» и ООО ЧОП «Ягуар» в Аукционе.

Общая сумма начальной (максимальной) цены (далее — НМЦК) в Аукционе составляет – 19 564 584,00 рублей.

В результате изучения и анализа полученных материалов в действиях участников Аукциона были выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции (заключение и участие в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к поддержанию цены на торгах).

Согласно информации, размещенной в единой информационной системе, в

Аукционе участвовало 5 участников - ООО «Сириус», ООО ЧОП «Ягуар», ООО «ОП «СВЕТОЗАР», ООО ЧОП «ГАЗЭНЕРГОЩИТ», ООО ЧОП «БЕРИНГ-К».

В ходе проведения Аукциона от ООО ЧОП «Ягуар» поступило ценовое предложение о снижении НМЦК контракта на 0,5 % равное 19 564 584,00 руб.

От ООО «Сириус», ООО «ОП «СВЕТОЗАР», ООО ЧОП «ГАЗЭНЕРГОЩИТ», ООО ЧОП «БЕРИНГ-К» не поступило ни одного ценового предложения на участие в данном Аукционе.

После проведения Аукциона с ООО ЧОП «Ягуар» был заключен контракт на оказание услуг по охране объектов ФГБОУ ВО «Воронежский государственный лесотехнический университет им. Г.Ф. Морозова».

По данным, полученным от электронной площадки ООО «РТС-тендер» заявка ООО «Сириус» на участие в Аукционе была подана с персонального устройства, которое подключено к глобальной сети «Интернет», имеющей IP адрес: <...>. Одновременно с этим, ООО ЧОП «Ягуар» с указанного IP адреса было подано ценовое предложение о снижении НМЦК контракта, что возможно только при нахождении в одном помещении, одной локальной сети.

Таким образом, ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» совершали такие юридически значимые действия, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контракта, используя единую инфраструктуру. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны только в случае предварительной договоренности, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не могут действовать в интересах друг друга.

Следовательно, такие действия со стороны ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» возможны исключительно в ходе реализации достигнутой договоренности.

Факты осуществления указанных действий с одного IP-адреса указывают на то, что действия по подаче заявок и ценовых предложений на торгах осуществлялись одним лицом, что свидетельствует об отсутствии конкуренции между данными хозяйствующими субъектами при их участии в Аукционе.

В ходе сравнения заявок участников Аукциона была установлена идентичность в оформлении и содержании заявок ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус», в частности по форме, содержанию, количеству слов, пунктуации и шрифту. Данное совпадение в документации самостоятельных субъектов гражданского оборота заявок на Аукцион также возможно только при наличии предварительной договоренности.

Файлы, содержащиеся в составе заявок ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» созданы одновременно одним и тем же лицом гр. <...>, который являлся в момент проведения Аукциона <...> Ассоциации Воронежского регионального отраслевого объединения работодателей

Федерального координационного центра руководителей охранных структур (далее — Ассоциация АВ РООР ФКЦ РОС). Заявки на участие имеют идентичный размер, что свидетельствует о том, что ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» действовали в интересах друг друга.

Данные обстоятельства свидетельствуют о признаках наличия между ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к поддержанию цены на торгах. Запрет на подобные соглашения установлен пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В связи с этим, 09.12.2022 г. Управлением в отношении ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» возбуждено дело № 036/01/11-1441/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о

защите конкуренции, выразившегося в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к поддержанию цены в ходе проведения Аукциона на оказание услуг по охране объектов ФГБОУ ВО «Воронежский государственный лесотехнический университет им. Г.Ф. Морозова». Рассмотрение настоящего дела было назначено на 15.12.2022 г.

С учетом необходимости получения дополнительных доказательств по делу, в целях всестороннего и полного рассмотрения дела № 036/01/11-1441/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение настоящего дела отлагалось до 26.01.2023г., 17.02.2023г., 24.03.2023, 13.04.2023. Комиссией Управления в рассмотрении дела объявлялся перерыв до 06.03.2023г.

В ходе рассмотрения дела № 036/01/11-1441/2022 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, 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.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — ФЗ № 223) регулирует обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В силу статьи 3.1. ФЗ № 223 конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Таким образом, состав хозяйствующих субъектов, участвующих в закупках, в том числе в запросах котировок, включает в себя лиц, подавших соответствующие заявки.

Кроме этого, торги должны обладать признаками равенства участников торгов и их состязательность друг с другом. Состязательность – признак любых торгов, объективно определяющий их сущность, в отсутствие состязательности торги утрачивают всякий смысл. Вместе с тем, состязательность сама по себе может быть присуща не только торгам, но и другим способам заключения договора. Такие способы можно обозначить – «конкурентными процедурами заключения договора», смысл которых сводится к существованию нескольких альтернативных контрагентов, которые состязаются (соперничают, конкурируют) друг с другом за право стать стороной (контрагентом) в одном и том же договоре.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором

самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

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

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов («Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной форме», утв. Президиумом Верховного Суда РФ от 16.03.2016).

Из вышеизложенного следует, для квалификации действий хозяйствующих субъектов-конкурентов или субъектов, осуществляющих деятельность на одном товарном рынке, в качестве создания картеля, ограничивающего конкуренцию, достаточно установить сам факт заключения такими субъектами противоправного соглашения и направленность такого соглашения на повышение, снижение или поддержание цен на торгах.

Признаками ограничения конкуренции в Законе о защите конкуренции названы, кроме прочего, любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Конкурирующие хозяйствующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус», являясь самостоятельными хозяйствующими субъектами, во исполнение заключенного устного антиконкурентного соглашения в ходе проведения Аукциона отказались от самостоятельных действий и конкурентной борьбы с тем, чтобы получить право заключения контракта со снижением на 0,5%, что привело к поддержанию НМЦК контракта практически на максимальном уровне, и как следствие, к ограничению конкуренции.

Поведение участников ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» при проведении Аукциона ограничило состязательность между собой.

Исходя из вышеизложенного, указанные обстоятельства, характеризующие порядок действий хозяйствующих субъектов, позволяют прийти к выводу, что использование самостоятельными хозяйствующими субъектами единой инфраструктуры и совместная подготовка таких субъектов к торгам возможны только в случае предварительной договоренности, осуществленной для достижения единой цели реализуемой деятельности, поскольку хозяйствующие субъекты, конкурирующие между собой на соответствующем рынке, не могут действовать в интересах друг друга, и свидетельствующих о заключении такими лицами противоправного картельного соглашения, реализуемых с целью заключения по результатам торгов контракта по наиболее выгодной цене.

В рамках рассмотрения настоящего дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (далее — Порядок), утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, анализ состояния конкуренции на торгах

проведен в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Аналитический отчет о состоянии конкуренции приобщен к материалам настоящего дела от 13.03.2023 г., согласно которому ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» в момент проведения Аукциона являлись конкурентами на одном товарном рынке — оказание услуг по охране объектов.

28.02.2023 г. в Управление от ООО ЧОП «Ягуар» поступило заявление в котором Общество добровольно сообщило о заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Сириус» и об отказе от дальнейшего участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Сириус», а также письменные объяснения по факту заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении. Согласно данным пояснениям целью заключения указанного соглашения между ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» являлось обеспечение участия более чем одного участника, обеспечение победы без какой-либо конкурентной борьбы путем поддержания НМЦК контракта по указанному аукциону.

В ходе Аукциона ООО ЧОП «Ягуар» сделало один шаг в 0,5%. Победителем было объявлено ООО ЧОП «Ягуар» ввиду отказа ООО «Сириус» от дальнейшей конкурентной борьбы.

03.03.2023 г. от ООО «Сириус» также поступило заявление о заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО ЧОП «Ягуар», а также письменные объяснения по факту заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении. Согласно данным пояснениям между ООО «Сириус» и ООО ЧОП «Ягуар» имелась устная договоренность о совместном участии в Аукционе.

Подготовкой документов, необходимых для участия в Аукционе от ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» занимался <...>, являвшийся на момент проведения Аукциона <...> Ассоциации АВ РООР ФКЦ РОС.

ООО «Сириус» отказавшись от дальнейшей конкурентной борьбы с ООО ЧОП «Ягуар» обеспечил последнему победу в Аукционе.

По причине осознания противозаконности картельного соглашения ООО «Сириус» также прекратило с ООО ЧОП «Ягуар» данное устное соглашение, письменно уведомив последнего, тем самым отказалось от дальнейшего участия в нем при участии в аналогичных торгах.

Факт наличия устной договоренности между указанными обществами, создание и подача заявок одним и тем же лицом — гр. <...>, являвшегося в период проведения Аукциона <...> Ассоциации АВ РООР ФКЦ РОС, полная идентичность заявок, подача заявок с одного IP адреса: <...> поочередно, одно и то же помещение, а также совместное участие ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» в аналогичных закупочных процедурах (электронный аукцион № 0131200001020010392) позволили ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» осуществлять единую стратегию поведения при участии в Аукционе.

Изучив материалы дела, выслушав аргументы лиц, участвующих в рассмотрении дела № 036/01/11-1441/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, оценив предоставленные по делу доказательства Комиссия Управления приходит к следующим выводам.

ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» являются конкурентами осуществляющими свою деятельность на одном товарном рынке – услуги по охране объектов.

Поведение участников при проведении Аукциона ограничило состязательность между собой в установлении конкурентной цены на привлекательном для компаний-победителей уровне.

Данные действия указанных хозяйствующих субъектов подтверждаются их поведением в ходе подготовки и участия в Аукционе, а факт наличия заключения между ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» ограничивающего конкуренцию соглашения подтверждается следующими имеющимися в материалах дела доказательствами:

1. Полной идентичностью заявок ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус».
2. Подачей заявок ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» с одного IP адреса <...> поочередно.
3. Заявлением ООО ЧОП «Ягуар» о заключении с ООО «Сириус» ограничивающего конкуренцию соглашения (от 28.02.2023 № 11/23).
4. Заявлением ООО «Сириус» о заключении с ООО ЧОП «Ягуар» ограничивающего конкуренцию соглашения (от 01.03.2023 № 19).
5. Информационным письмом ООО ЧОП «Ягуар» в адрес ООО «Сириус» об отказе от участия в ограничивающем конкуренцию соглашении (от 13.03.2023 № 83/11).

Установленные обстоятельства, а также собранные по настоящему делу доказательства полностью подтверждают факт наличия в действиях ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции при участии в Аукционе.

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции, одними из основных функций антимонопольного органа являются принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и предупреждение монополистической деятельности хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, установлено, что антимонопольный орган выдает хозяйствующим субъектам в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции, обязательные для исполнения предписания, в том числе предписания о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

В целях пресечения и предупреждения монополистической деятельности ООО ЧОП «Ягуар» и ООО «Сириус», Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции) для выдачи указанным хозяйствующим субъектам предписания о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью Частное охранное предприятие (ИНН: 3664100696, ОГРН: 1093668048220, КПП: 366401001, юридический адрес: г. Воронеж, ул. Холмистая, д. 26, лит. А, оф. 410/1) и Общества с ограниченной ответственностью «Сириус» (ИНН: 3664245412, ОГРН: 1203600004354, КПП: 366401001, юридический адрес: 394006, г. Воронеж, ул. Челюскинцев, д.101 А, пом. VII, оф.7) по заключению ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме № 32110872161 на оказание услуг по охране объектов ФГБОУ ВО «Воронежский государственный лесотехнический университет им. Г.Ф. Морозова»,

а равно участие в нем нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО ЧОП «Ягуар» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

3. Выдать ООО «Сириус» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

С.В. Михин

Н.В. Русаленко

Е.В. Панкратьева