

ООО «Васперс»

проезд Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, этаж 9, пом. XVI, ком. 2,
г. Москва, 115230

ООО «НАША ЕЛКА»

ул. Хуторская, д. 10Б, с. Пирочи, Коломенский район,
Московская область, 140479

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-15/11-17 о нарушении
антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 27 июня 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 27 июня 2017 года г. Москва

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – <...>, заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – <...>., начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России; <...>, заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России; <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России, рассмотрев дело № 05-15/11-17 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Васперс» (место нахождения: 115230, г. Москва, проезд Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, этаж 9, пом. XVI, ком. 2) (далее – ООО «Васперс») и Обществом с ограниченной ответственностью «НАША ЕЛКА» (место нахождения: 140479, Московская область, Коломенский район, с. Пирочи, ул. Хуторская, д. 10Б) (далее – ООО «НАША ЕЛКА») пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства послужило обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства в материалах, представленных электронной площадкой ОАО «Сбербанк-АСТ» по запросу Московского областного УФАС России.

Согласно представленным ЗАО «Сбербанк - АСТ» и АО «Единая электронная торговая площадка» материалам ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» являлись единственными участниками электронных аукционов с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136.

При этом, подача заявок и ценовых предложений ООО «Васперс» и

ООО «НАША ЕЛКА», а также заключение контрактов, происходили с одного IP-адреса.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон, Комиссией установлено следующее.

ООО «Васперс» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением общего собрания учредителей Протокол № 1 от 09.12.2011.

ООО «Васперс» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.12.2011 за основным государственным регистрационным номером 5117746054113 Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве.

В соответствии с Уставом ООО «Васперс», место нахождения Общества: 115230, г. Москва, проезд Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, этаж 9, помещение XVI, комната 2.

Одним из основных видов деятельности ООО «Васперс» является проведение культурно-досуговых и спортивных соревнований, шоу-программ, фестивалей, симпозиумов, конференций, выставок, демонстраций, моделей одежды, ярмарок, аукционов.

ООО «НАША ЕЛКА» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением Единственного участника № 11 от 03.08.2015.

ООО «НАША ЕЛКА» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.10.2008 за основным государственным регистрационным номером 5087746242557 Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы № 7 по Московской области.

В соответствии с Уставом ООО «НАША ЕЛКА», место нахождения Общества: 140479, Московская область, Коломенский район, с. Пирочи, ул. Хуторская, д. 10Б.

Основным видом деятельности ООО «НАША ЕЛКА» является проведение культурно-досуговых и спортивных соревнований, шоу-программ, фестивалей, симпозиумов, конференций, выставок, демонстраций, моделей одежды, ярмарок, аукционов, оптовая и розничная торговля играми и игрушками.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Московским областным УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 05-15/11-17, в ходе которого установлено, что ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» являлись хозяйствующими субъектами – конкурентами в период проведения электронных аукционов с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136.

Номер аукциона	Предмет аукциона	Наименование заказчика	НМЦ	Дата проведения аукциона	Победитель	Ценовое предложение	Другие участники	Ценовое предложение	% Снижения
0348300014514001089	Поставка светодиодной гирлянды для искусственной новогодней ели	Комитет по конкурентной политике администрации Ленинского муниципального района Московской области	307 000,00	27.11.2014	ООО «Васперс»	303 930,00	ООО «НАША ЕЛКА»	305 465,00	1
0148300024314000057	Поставка и установка новогодней продукции для нужд городского поселения Уваровка Можайского муниципального района Московской области	Администрация городского поселения Уваровка Можайского муниципального района Московской области	685 196,00	01.12.2014	ООО «Васперс»	681 770,02	ООО «НАША ЕЛКА»	681 770,02	0,5
0336300076914000136	Поставка, монтаж и демонтаж светодинамической конструкции с украшениями для праздничного оформления Центральной площади города Конаково,	Муниципальное казенное учреждение «Жилищно-коммунальное хозяйство» муниципального образования «Городское поселение город	1 644 900,00	10.11.2014	ООО «Васперс»	1 636 675,50	ООО «НАША ЕЛКА»	1 644 900,00	0,5

Согласно материалам дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства, заявки и ценовые предложения

ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» на указанных электронных аукционах были поданы с одного IP-адреса 176.107.229.16. Контракты также были заключены с IP-адреса 176.107.229.16.

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на аукцион	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
Аукцион № 0348300014514001089			
ООО «Васперс»	176.107.229.16	176.107.229.16	176.107.229.16
ООО «НАША ЕЛКА»	176.107.229.16	176.107.229.16	---
Аукцион № 0148300024314000057			
ООО «Васперс»	176.107.229.16	176.107.229.16	176.107.229.16
ООО «НАША ЕЛКА»	176.107.229.16	176.107.229.16	---
Аукцион № 0336300076914000136			
ООО «Васперс»	176.107.229.16	176.107.229.16	176.107.229.16
ООО «НАША ЕЛКА»	176.107.229.16	176.107.229.16	---

В результате анализа IP-адреса 176.107.229.16 установлено, что владельцем данного IP-адреса, по которому предоставляются услуги доступа к сети интернет, являлось ООО «Производственное объединение «ТОНУС».

Согласно представленной ООО «Производственное объединение «ТОНУС» (далее – Провайдер) информации (вх. от 30.05.2017 № 7040) установлено, что Провайдер выделил IP адрес 176.107.229.16

ООО «НАША ЕЛКА» на основании договора об оказании услуг широкополосного доступа к сети Интернет от 13.08.2013 № 87/13. Согласно Приложению 2 к указанному договору услуги связи предоставляются по адресу: Московская область, Коломенский район, с. Пирочи, ул. Хуторская, д. 10Б.

Договоры на оказание услуг связи с ООО «Васперс» Провайдер не заключал.

Согласно материалам дела № 05-15/11-17 (вх. от 20.06.2017 № 6863Эп) о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что между

ИП Сухановым И.В. (далее – Арендодатель 1) и ООО «НАША ЕЛКА» (далее – Арендатор 1) заключен договор аренды нежилого помещения от 01.02.2014

№ 2.

На основании указанного договора, Арендодатель 1 передает, а

Арендатор 1 принимает в аренду нежилое помещение, расположенное по адресу: Московская область, Коломенский район, с. Пирочи, ул. Хуторская,

д. 10Б, производственный корпус предприятия по производству мебели, общей площадью 1229,0 кв. метров.

Также из материалов дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. от 16.06.2017 № 7899) установлено, что между

ИП Синициной Н.В. (далее – Арендодатель 2) и ООО «Васперс» (далее – Арендатор 2) заключены договоры по аренде нежилого помещения:

от 19.09.2014, 19.08.2015 № 12-288, 19.07.2016 № 12-252.

На основании указанных договоров, Арендодатель 2 передает, а Арендатор 2 принимает в аренду нежилое помещение по адресу: г. Москва, проезд Хлебозаводский, д. 7, стр. 9, этаж 9, помещение XVI, комната 2.

Предоставление одного и того же IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе, одним и тем же провайдером невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (протокол динамической настройки узла) – сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP, не позволяют организовать повторяющуюся IP-адресацию, как статически, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправлений с последующей блокировкой IP-адреса.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» совершали

юридически значимые действия, такие, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно инфраструктуру и оборудование, принадлежащее ООО «НАША ЕЛКА». Использование ООО «Васперс» выделенной сети ООО «НАША ЕЛКА» свидетельствует о доверии и помощи в действиях на торгах указанного Общества к своему конкуренту.

С вышеуказанного IP-адреса от ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» торговыми площадками были получены электронные файлы для аукционов.

В результате анализа свойств файлов, полученных торговыми площадками от ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА», установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок.

Аукцион № 0348300014514001089

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение)	Учетная запись, изменявшая файл
ООО «Васперс»	Вторая часть заявки	Индивидуальный предприниматель,***,***	Дима
	Вторая часть заявки	ООО «НАША ЕЛКА», Наталья, ИП Суханов И.В.	Дима
ООО «НАША ЕЛКА»	Вторая часть заявки	Индивидуальный предприниматель,***,***	Дима
	Вторая часть заявки	ООО «НАША ЕЛКА», Наталья, ИП Суханов И.В.	Дима

Аукцион № 0148300024314000057

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение)	Учетная запись, изменявшая файл
ООО «Васперс»	Первая часть заявки	Индивидуальный предприниматель,***,***	Дима
	Вторая часть заявки	Elki	User
ООО «НАША ЕЛКА»	Первая часть заявки	Индивидуальный предприниматель,***,***	Дима
	Вторая часть заявки	Elki	User

Аукцион № 0336300076914000136

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение)	Учетная запись, изменявшая файл
ООО «Васперс»	Первая часть заявки	Индивидуальный предприниматель,***,***	Дима
	Вторая часть заявки	Elki	User
ООО «НАША ЕЛКА»	Первая часть заявки	Индивидуальный предприниматель,***,***	Дима
	Вторая часть заявки	Elki	User

Совпадение учетных записей свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукционы.

На основании изложенного, ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» осуществляли совместную подготовку и координирование своих действий по участию в аукционах с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136, что также подтверждается созданием и редактированием файлов заявок на единых учетных записях.

Тот факт, что Заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» осуществлялся в целях допуска всех участников до электронных аукционов с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136.

Вместе с тем, с использованием информации, размещенной на сайте zakurki.gov.ru, Комиссией проведен анализ ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» при участии в иных электронных торгах.

Проведенный анализ показал, что в случае участия в электронных торгах иных хозяйствующих субъектов, поведение ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» отличается от их поведения в аукционах, являющихся предметом рассмотрения дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Выборочные данные о поведении ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА»:

№ аукциона	Предмет аукциона	НМЦ (руб.)	Ценовое предложение победителя (руб.)	Другие лица/руб.	Снижение (%)
0148300021215001338	Поставка светодиодинамической ели	1 000 000,00	ООО «НАША ЕЛКА» 649 950,00	ООО «Авангард» 654 950,00, Румянцев В.В. 855 000,00	35
0190300010815000530	Поставка декоративных и световых изделий для оформления новогодних елей	2 999 569,00	ООО «НАША ЕЛКА» 1 979 715,25	ИП Румянцев В.В. 1 994 713,10, ООО «Научно-внедренческая фирма «Резерв» 2 774 601,30	34
0325300096315000058	Поставка Ель искусственная светодиодинамическая	431 053,33	ООО «НАША ЕЛКА» 372 861,04	ООО «ТПК «Русская Ёлка» 372 861,04, ИП Живулина Ю.А. 375 016,31	14
0111300092215000036	Поставка светодиодинамической конструкции с украшениями для праздничного оформления	1 499 911,75	ООО «Васперс» 1 102 435,07	Валиуллина А.С. 1 109 934,63	27
0358300214615000002	Приобретение искусственной новогодней ели	400 000,00	ООО «Васперс» 358 000,00	ООО «ТПК «Русская Ёлка» 360 000,00, Анна Сергеевна 376 000,00	10,5

Данные таблиц свидетельствуют об активном поведении ООО «Васперс» и ООО «НАША ЕЛКА» в борьбе за контракты с другими хозяйствующими субъектами. Снижение НМЦ составляет от 10,5 % до 35 %, тогда как в рассматриваемых Комиссией электронных аукционах снижение составляет от 0,5 до 1 % от НМЦ контрактов.

В адрес Московского областного УФАС России от ООО «НАША ЕЛКА» поступило заявление (вх. от 13.06.2017 № 7627-1) о заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения.

В своем заявлении Общество сообщает, что в 2014 году при подготовке к проведению аукционов действительно имело место устное соглашение между ООО «Наша Елка» и ООО «Васперс» относительно участия и взаимопомощи при проведении электронных аукционов №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057.

Между организациями были достигнуты договоренности о следующем: ООО «Наша Елка» собственными силами и средствами подготавливает необходимые заявки для участия в электронных аукционах, подает их на электронную торговую площадку. В случае если к моменту проведения электронного аукциона у ООО «Наша Елка» будет отсутствовать производственная возможность исполнить условия контрактов, ответственность за их заключение и исполнение возьмёт на себя ООО «Васперс». При этом решение всех организационных вопросов было возложено на ООО «Наша Елка».

Ответственный за подготовку заявок на участие в электронных аукционах, их подачу на электронную торговую площадку и участие в торгах - генеральный директор <...>.

В рамках проведения электронных аукционов №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 ООО «Наша Елка» было подано только одно ценовое предложение. Победителем является ООО «Васперс», с которым и были заключены контракты.

Вместе с тем, ООО «Наша Елка» представило копию уведомления (исх. от 08.07.2017 № 46/06-17), направленного в адрес ООО «Васперс» в котором, ООО «Наша Елка» сообщает об отказе в дальнейшем участии в устном соглашении о взаимопомощи на торгах, заключенном

между ними в 2014 году.

Также в адрес Московского областного УФАС России от ООО «Васперс» поступило заявление (вх. от 16.06.2017 № 7899) о заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения.

В своем заявлении Общество сообщает, что в 2014 году от ООО «Наша Елка» поступила просьба о подстраховке Общества при участии в электронных аукционах №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057. Суть просьбы заключалась в том, что в случае невозможности, отсутствии производственных возможностей в связи с большим потоком заказов и сезонным характером работы исполнить условия контрактов к моменту проведения торгов, ООО «Наша Елка» от участия в торгах и не подает ценовые предложения, в борьбе участвует только ООО «Васперс» (при наличии иных участников торгов).

Лицо ответственное в ООО «Васперс» за подготовку и подачу на электронные торговые площадки, участие в торгах – генеральный директор <...>.

Кроме того, ООО «Васперс» представило копию уведомления (исх. от 09.06.2017), направленного в адрес ООО «Наша Елка», в котором ООО «Васперс» сообщает об отказе в дальнейшем участии в соглашении, заключенном между ними в 2014 году, о взаимопомощи при участии в торгах.

Изложенные в заявлениях ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» сведения и доказательства, имеющиеся в материалах дела, подтверждают наличие заключенного соглашения.

Таким образом, представленные сведения ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» не опровергают собранных по делу № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства доказательств и не указывают на их самостоятельное конкурентное поведение на аукционах, а свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако, коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Использование ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» одной выделенной сети, принадлежащей ООО «Наша Елка», свидетельствует о доверии указанных обществ друг другу на электронных аукционах. Следовательно, такие действия ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4 Федерального 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.

Указанное поведение хозяйствующих субъектов позволило ООО «Васперс» выиграть аукционы с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136 со снижением 0,5 - 1 % от НМЦ контракта, вследствие чего ООО «Васперс» смогло заключить государственные контракты на сумму 2 622 375,52 рублей.

Согласно материалам дела о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» не входят в одну группу лиц по признакам, предусмотренным частью 7, 8 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Федеральный закон «О защите конкуренции» устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (Заказчиков).

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

На основании изложенного, Комиссией установлены факты, свидетельствующие о наличии в действиях ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных торгах с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136.

Вопрос установления ущерба от реализации картельных соглашений между ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка», а также получение дохода ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» Комиссией не рассматривался.

В соответствии со статьей 22 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 0348300014514001089, 0148300024314000057 и 0336300076914000136.
2. Рассмотрение дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Васперс» и ООО «Наша Елка» прекратить в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства, установленного пунктом 1 настоящего решения.
3. В связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
4. Материалы дела № 05-15/11-17 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>