

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/01/11-637/2020

«14» октября 2020 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

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

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

<...>;

<...>.

при участии:

<...> – генеральный директор ЗАО «Сибирский успех» (посредством видеоконференцсвязи (ВКС));

<...> – представитель ЗАО «Сибирский успех» по доверенности (посредством ВКС);

<...> – представитель ЗАО «Сибирский успех» по доверенности (посредством 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», закрытым акционерным обществом 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 видеоконференцсвязи (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 отличии 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 <С А.А.>, 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 считает его не подлежащем 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» <С А.В.> и <С В.В.> не имеют родственных связей с руководителем ЗАО «Сибирский успех» <С А.А.>, 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 настоящего 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.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1, частью 5 статьи 47, частью 3 статьи 48.1 ФЗ № 135-ФЗ Комиссия определила:

1. Отложить рассмотрение дела № 042/01/11-637/2020.
2. Назначить рассмотрение дела № 042/01/11-637/2020 на 08.12.2020 на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

Рассмотрение дела состоится с использованием систем ВКС, гиперссылка для подключения - <https://fas2.tconf.rt.ru/c/3778513554>.

В случае принятия решения об участии 08.12.2020 в рассмотрении дела с использованием систем ВКС лицам, участвующим в рассмотрении дела, необходимо заранее (не менее чем за 1 рабочий день до заседания) направить в адрес Кемеровского УФАС России соответствующее уведомление с указанием данных IT-специалиста (номер телефона, адрес электронной почты). При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством РФ, копии документов, подтверждающих полномочия, должны быть направлены с вышеуказанным уведомлением.

Обращаем внимание, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

В случае принятия решения об обеспечении явки представителей на заседание

Комиссии по рассмотрению дела, регистрация лиц, участвующих в рассмотрении, состоится в 13 часов 45 минут в кабинете 315 по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5 (3 этаж). Явку представителей на заседание Комиссии по рассмотрению дела необходимо обеспечить с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области - Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, предоставить согласие на получение всех процессуальных документов по электронной почте (образец расписки о согласии прилагается).

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии по рассмотрению дела, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Расписка о выборе способа получения процессуальных документов

по делу № _____

о нарушении антимонопольного законодательства

Исх. № _____

г. _____

Я, _____

(Ф.И.О., должность)

на основании абз.2 пункта 3.93 Приказа ФАС России от 25.05.2012 № 339 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации», прошу

направлять все процессуальные документы по делу о нарушении антимонопольного законодательства № _____ на адрес электронной почты _____ и подтверждаю, что такой способ получения процессуальных документов является надлежащим

уведомлением.

«__» _____ 2020 г.

_____ / _____

(дата)
Ф.И.О.(1))

(подпись,

(1) Расписка должна быть заполнена законным представителем хозяйствующего субъекта, с представлением надлежащим образом заверенных копий документа, подтверждающего полномочия.