

Решение изготовлено в полном объеме 01.07.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

– заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

– начальник отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

— старший специалист 1 разряда отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

в отсутствие представителей ответчиков;

рассмотрев дело по признакам нарушения ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Управление) в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства были обнаружены признаки антиконкурентных соглашений в действиях следующих участников открытых аукционов в электронной форме (далее - ОАЭФ): ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916).

В результате проведенного Управлением анализа данных в единой информационной системе, а также информации, представленной электронно-торговыми площадками (далее - ЭТП) установлено следующее.

Согласно п.3 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции, основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

14.10.2019 издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре № 254 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) п.2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.10.2019 рассмотрение дела назначено на 25.11.2019.

25.11.2019 на рассмотрение дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) представители не явились, письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела представлены не были.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 25.11.2019 рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 14.01.2020.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.01.2020 рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 27.02.2020.

27.02.2020 на рассмотрение дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) представители не явились, письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела представлены не были.

В связи с необходимостью получения пояснений, доказательств и доводов лиц, участвующих в деле, в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, рассмотрение дела было отложено на 27.03.2020.

В соответствии с указами Президента Российской Федерации от 25.03.2020 № 206, от 02.04.2020 № 239 в целях обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации с 30 марта по 30 апреля 2020 года установлены нерабочие дни, в связи с чем рассмотрение дела было отложено на 18.05.2020.

18.05.2020 состоялось рассмотрение дела.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 отложено на 18.06.2020.

18.06.2020 состоялось рассмотрение дела, в соответствии с Постановлениями Губернатора Ханты-Мансийского автономного округа — Югры от 10.06.2020 с целью предотвращения завоза и распространения новой коронавирусной инфекции, вызванной COVID-19, в Ханты-Мансийском автономном округе — Югре режим обязательной самоизоляции граждан продлен до 23.06.2020 года включительно.

При этом, Центральный аппарат и территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб на нарушение процедуры проведения торгов исключительно в дистанционном режиме, без очного участия представителей заинтересованных сторон.

Принять дистанционное участие в рассмотрении возможно посредством интернет-видеоконференции с использованием плагина VideoMost ActiveX control или VideoMost plugin, который можно скачать, перейдя по ссылке, либо выполнить предлагаемые действия по установке при первом входе в конференцию.

Интернет-видеоконференции проходят непосредственно в браузере, на веб-странице портала видеоконференций, либо с использованием приложения для мобильных телефонов.

Стороны заранее должны направить ходатайство об участии на заседании в формате ВКС, а также документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение. Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления стороной документов, не подписанных ЭЦП, в ходе рассмотрения жалобы, информации, обращения о включении в реестр представитель такой стороны обязан продемонстрировать членам комиссии ФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

Однако, на день рассмотрения ходатайств от ответчиков не поступало.

27.07.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0387200027718000033 о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее - ОАЭФ) на поставку сухого последующей адаптированной кисломолочной смеси для питания детей с 6 месяцев; сухого молочного или молкосодержащего напитка (смесь) для детей старше 12 месяцев с начальной (максимальной) ценой (далее – НМЦ) контракта 19 947 819,60 руб.

В соответствии с итоговым протоколом поданы заявки на участие в аукционе:

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Решение комиссии о соответствии или несоответствии	Причина отклонения
1	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СЛАВЭКС"	19748341.40	понижение	20.08.2018 07:05:51	соответствует	
196	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ВИКТОРИЯ"	19848080.50	понижение	20.08.2018 07:05:19	соответствует	

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «СЛАВЭКС», первым предложившее цену контракта 19748341,40 руб.

Вместе с тем, Управлением установлено, что заявки и ценовые предложения участников поступили с одного IP - 87.224.242.117.

Вышеуказанное свидетельствует об использовании ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Аналогичная модель поведения ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» прослеживается в следующих ОАЭФ:

№ ОАЭФ	Предмет	НМЦ
0387200027718000069	Сухая адаптированная молочная смесь для питания детей в возрасте от 0 до 6 месяцев; Сухая последующая адаптированная молочная смесь для питания детей в возрасте с 6 месяцев; Сухая последующая адаптированная кисломолочная смесь для питания детей с 6 месяцев	19 897 209,78

0387200028317000038	Поставка питания детей ранних лет жизни (от рождения до трех лет)	6 055 707,00
0387200027719000007	Поставка питания детей ранних лет жизни (от рождения до трех лет)	10 158 724,00
0387200027719000005	Поставка питания детей ранних лет жизни(от рождения до трех лет)	19 991 723,76
0387200027719000074	Поставка питания детей ранних лет жизни(от рождения до трех лет)	19 915 450,00

Более того, установлено, что участники пользовались единой инфраструктурой для подготовки заявок в ОАЭФ: к примеру, файл с наименованием «2ea1873a-76d0-4eca-81c3-0c5a3fa85673-Нижневартовск Предложение к аукциону август 2019», поданный в составе заявки ООО «СЛАВЭКС» и файл с наименованием «4dc080bf-2cse-4243-8181-a149c3e1def4-Нижневартовск Предложение к аукциону август 2019», поданный в составе заявки ООО «Виктория» при подаче заявок первыми частями при участии в ОАЭФ №0387200027719000074, документы созданы через одну учетную запись – «Борисова Анна Викторовна» и изменены также через одну учетную запись – «Vika», дата создания данных файлов также совпадает – 03.09.2019 в 10 ч. 10 мин., как совпадают такие данные как число страниц документа – 2, слов – 792, знаки – 4520, количество строк – 37, абзацов – 10.

Совпадение данных свойств файлов заявок участников ОАЭФ, при условии создания их на разных компьютерах практически невозможно в силу следующих обстоятельств.

Учётная запись -это хранимая в компьютерной системе совокупность данных о пользователе, необходимая для его опознавания (аутентификации) и предоставления доступа к его личным данным и настройкам. Имя учетной записи задается пользователем и используется в ходе аутентификации при входе в систему. Таким образом, совпадение имени учетной записи создавшей и/или изменившей файл возможно только в случае их создания на одном устройстве. Использование одной учетной записи при формировании заявок на участие в торгах от разных организаций подтверждается и ее персонификацией. Более того, в совокупности с этим стоит оценивать и факт полного совпадения размеров файлов.

Размер файла -это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске. Основная единица измерения размера файла -байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт или их незначительное различие, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов.

Таким образом, множественное совпадение данных файла, совпадение размеров файлов заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок.

Совпадают размеры вышеуказанных файлов – 57 кб. и хэш-сумма файлов по всем критериям: CRC32 - 3ffab8f1, MD5 - 5f1915d818e1be9f490a7233af1ebd73, SHA-1 - b991fd9fe53df80a2cca98c2e5b9ac830d3e19aa.

Хэш-сумма файла (контрольная сумма файла) - это его уникальное цифровое значение, которое не может совпадать у двух различных файлов (в том числе с одинаковым наименованием) и остается неизменным в случае изменения наименования файла (при неизменности содержания такого файла).

Совпадение хеш-сумм файлов, поданных ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» для участия в аукционе свидетельствует об абсолютной идентичности таких файлов.

Таким образом, действия ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Таким образом, действия ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Указанные субъекты в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме применяли следующую стратегию поведения: с минимальным шагом аукциона, общества достигали снижения цены близкого к минимальному, при этом подавая одинаковое ценовое предложение, в результате чего снижение по аукционам составило не более 1 %.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого между ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из 2 участников осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение контракта, однако, будучи допущенными до участия к торгам, участники не конкурировали между собой, а подавали одинаковые либо минимальные ценовые предложения, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» приняли участие в вышеуказанных аукционах с однотипным поведением, что свидетельствует о систематичности созданного взаимодействия между участниками.

Управлением установлено, что при участии добросовестных участников наблюдается значительное снижение НМЦ контракта, что наблюдается в следующих ОАЭФ:

23.10.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0387300059718000198 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку оставка детского питания (для СМП и СОНКО) с НМЦ контракта 612 422,95 руб.

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта (цена контракта с учетом преференции)	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Предыдущее решение комиссии о соответствии или несоответствии	Решение комиссии о соответствии или несоответствии
216	ООО «СЛАВЭКС»	535870.20	понижение	06.11.2018 10:57:10	соответствует	соответствует
238	ООО «А-МЕДИКАЛ ГРУПП»	538932.31	понижение	06.11.2018 10:55:51	соответствует	соответствует

ООО «СЛАВЭКС» предложило конечную ценовое предложение равное 535870.20 руб., что ниже НМЦ на 12,5%.

Аукцион является конкурентной процедурой, которая подразумевает самостоятельную подготовку и участие хозяйствующих субъектов-конкурентов в торгах. С момента признания первых частей заявок соответствующими документации аукциона все допущенные

организации становятся конкурентами в рамках открытых аукционов в электронной форме.

В соответствии с ч.4 ст. 24 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Согласно ч. 10 ст. 69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Подаявая заявку на участие в аукционе, внося обеспечение заявки, претендент обладает информацией о необходимости подать наименьшее ценовое предложение в целях победы на аукционе и заключения государственного контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции(далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) 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 (п. 2).

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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 1 статьи 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Согласно части 1 статьи 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). При этом частью 2 статьи 158 ГК РФ также установлено, что сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Законом о защите конкуренции не установлено специального требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции. В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Следовательно, подобное соглашение может быть заключено и в устной форме с учетом фактических действий сторон соглашения.

Из анализа вышеприведенной нормы следует, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Закон о защите конкуренции содержит специальное определение соглашения, которое подлежит применению при оценке факта правонарушения в сфере антимонопольного законодательства.

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 и с учетом положений статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к последствиям, перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются, и у антимонопольного органа отсутствует обязанность доказывания фактического исполнения участниками достигнутых соглашений.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 по делу №А27-12323/2009, согласно которой возможность доказывания согласованных действий через их результат в отсутствие документального подтверждения наличия договоренности об их совершении применима только к согласованным действиям, а не к соглашениям.

Следует учитывать, что поскольку картелем является соглашение, запрещенное законом и влекущее административную либо уголовную ответственность, случаи заключения формальных (документальных) картельных соглашений чрезвычайно редки. Соглашения заключаются (достигаются) посредством устных договоренностей, электронной переписки либо конклюдентных действий участников картеля, не являющихся его инициаторами.

Из изложенного выше определенного поведения хозяйствующих субъектов на аукционах в электронной форме, состоящего в отказе от конкурентного поведения, усматриваются признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Признаки заключения антиконкурентного соглашения ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» при участии в вышеуказанных аукционах усматриваются в следующем:

- подача заявок и ценовых предложений осуществлялась с разницей в интервале от 1 до 10 минут;
- торги по всем вышеназванным аукционам проходили единообразно: делалось предложение, одним из двух участников. Дальше делалось предложение следующим участником, равное ценовому предложению предыдущего участника либо делалось минимальное ценовое предложение;
- при участии добросовестных участников наблюдается значительное снижение НМЦ контракта;
- при участии во всех вышеуказанных ОАЭФ подача заявок и (или) ценовых предложений осуществлялась использованием одного IP-адреса;
- совпадение свойств файлов заявок;
- совпадение хэш-суммы;
- аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой, количеством участников, подавших заявки, и рядом других обстоятельств, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом из перечисленных аукционов.

Согласно ч. 2,3 ст 54 Гражданского кодекса Российской Федерации - место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

- в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном

реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

При наличии у иностранного юридического лица представителя на территории Российской Федерации сообщения, доставленные по адресу такого представителя, считаются полученными иностранным юридическим лицом.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, директором ООО «Виктория» и единоличным учредителем является Ле Виктория Инокентьевна. Согласно выписке из ЕГРЮЛ, генеральным директором и единоличным учредителем ООО «СЛАВЭКС» является Галстян Роберт Максимович.

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» не распространяются.

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» выявлены признаки нарушения [п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе №0387200027718000033 в электронной форме.](#)

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

[С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных контрактов в полном объеме.](#)

На основании вышеизложенного, руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях [ООО «Виктория» \(620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031\) и ООО «СЛАВЭКС» \(620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916\) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе в электронной форме с целью победы заранее определенного участника.](#)

2. [ООО «Виктория» надлежит явиться 25.08.2020 года в 15 часов 00 минут по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.](#)

3. [ООО «СЛАВЭКС» надлежит явиться 25.08.2020 года в 15 часов 30 минут по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения.](#)

а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель Комиссии:

В.П. Иванов

Члены Комиссии:

Л.С. Мустафина

Резолютивная часть решения объявлена 18.06.2020

г. Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 01.07.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Иванов Василий Петрович – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Мустафина Лилия Салаватовна – начальник отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

Бжесток Любовь Сергеевна — старший специалист 1 разряда отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

в отсутствии представителей ответчиков;

рассмотрев дело по признакам нарушения ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Управление) в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства были обнаружены признаки антиконкурентных соглашений в действиях следующих участников открытых аукционов в электронной форме (далее - ОАЭФ): ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина,

39, ИНН 6671084916).

В результате проведенного Управлением анализа данных в единой информационной системе, а также информации, представленной электронно-торговыми площадками (далее - ЭТП) установлено следующее.

Согласно п.3 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции, основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

14.10.2019 издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре № 254 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) п.2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.10.2019 рассмотрение дела назначено на 25.11.2019.

25.11.2019 на рассмотрение дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) представители не явились, письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела представлены не были.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 25.11.2019 рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 14.01.2020.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.01.2020 рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 27.02.2020.

27.02.2020 на рассмотрение дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) представители не явились, письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела представлены не были.

В связи с необходимостью получения пояснений, доказательств и доводов лиц, участвующих в деле, в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, рассмотрение дела было отложено на 27.03.2020.

В соответствии с указами Президента Российской Федерации от 25.03.2020 № 206, от 02.04.2020 № 239 в целях обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации с 30 марта по 30 апреля 2020 года установлены нерабочие дни, в связи с чем рассмотрение дела было отложено на 18.05.2020.

18.05.2020 состоялось рассмотрение дела.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 отложено на 18.06.2020.

18.06.2020 состоялось рассмотрение дела, в соответствии с Постановлениями Губернатора Ханты-Мансийского автономного округа — Югры от 10.06.2020 с целью предотвращения завоза и распространения новой коронавирусной инфекции, вызванной COVID-19, в Ханты-Мансийском автономном округе — Югре режим обязательной самоизоляции граждан продлен до 23.06.2020 года включительно.

При этом, Центральный аппарат и территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб на нарушение процедуры проведения торгов исключительно в дистанционном режиме, без очного участия представителей заинтересованных сторон.

Принять дистанционное участие в рассмотрении возможно посредством интернет-видеоконференции с использованием плагина VideoMost ActiveX control или VideoMost plugin, который можно скачать, перейдя по ссылке, либо выполнить предлагаемые действия по установке при первом входе в конференцию.

Интернет-видеоконференции проходят непосредственно в браузере, на веб-странице портала видеоконференций, либо с использованием приложения для мобильных телефонов.

Стороны заранее должны направить ходатайство об участии на заседании в формате ВКС, а также документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение. Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления стороной документов, не подписанных ЭЦП, в ходе рассмотрения жалобы, информации, обращения о включении в реестр представитель такой стороны обязан продемонстрировать членам комиссии ФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

Однако, на день рассмотрения ходатайств от ответчиков не поступало.

27.07.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0387200027718000033 о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее - ОАЭФ) на поставку сухого последующей адаптированной кисломолочной смеси для питания детей с 6 месяцев; сухого молочного или молокосодержащего напитка (смесь) для детей старше 12 месяцев с начальной (максимальной) ценой (далее – НМЦ) контракта 19 947 819,60 руб.

В соответствии с итоговым протоколом поданы заявки на участие в аукционе:

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Решение комиссии о соответствии или несоответствии	Причина отклонения
1	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СЛАВЭК"	19748341.40	понижение	20.08.2018 07:05:51	соответствует	
196	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ВИКТОРИЯ"	19848080.50	понижение	20.08.2018 07:05:19	соответствует	

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона

признано ООО «СЛАВЭКС», первым предложившее цену контракта 19748341,40 руб.

Вместе с тем, Управлением установлено, что заявки и ценовые предложения участников поступили с одного IP - 87.224.242.117.

Вышеуказанное свидетельствует об использовании ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Аналогичная модель поведения ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» прослеживается в следующих ОАЭФ:

№ ОАЭФ	Предмет	НМЦ
0387200027718000069	Сухая адаптированная молочная смесь для питания детей в возрасте от 0 до 6 месяцев; Сухая последующая адаптированная молочная смесь для питания детей в возрасте с 6 месяцев; Сухая последующая адаптированная кисломолочная смесь для питания детей с 6 месяцев	19 897 209,78
0387200028317000038	Поставка питания детей ранних лет жизни (от рождения до трех лет)	6 055 707,00
0387200027719000007	Поставка питания детей ранних лет жизни (от рождения до трех лет)	10 158 724,00
0387200027719000005	Поставка питания детей ранних лет жизни(от рождения до трех лет)	19 991 723,76
0387200027719000074	Поставка питания детей ранних лет жизни(от рождения до трех лет)	19 915 450,00

Более того, установлено, что участники пользовались единой инфраструктурой для подготовки заявок в ОАЭФ: к примеру, файл с наименованием «2ea1873a-76d0-4eca-81c3-0c5a3fa85673-Нижневартовск Предложение к аукциону август 2019», поданный в составе заявки ООО «СЛАВЭКС» и файл с наименованием «4dc080bf-2cse-4243-8181-a149c3e1def4-Нижневартовск Предложение к аукциону август 2019», поданный в составе заявки ООО «Виктория» при подаче заявок первыми частями при участии в ОАЭФ №0387200027719000074, документы созданы через одну учетную запись – «Борисова Анна Викторовна» и изменены также через одну учетную запись – «Vika», дата создания данных файлов также совпадает – 03.09.2019 в 10 ч. 10 мин., как совпадают такие данные как число страниц документа – 2, слов – 792, знаки – 4520, количество строк – 37, абзацов – 10.

Совпадение данных свойств файлов заявок участников ОАЭФ, при условии создания их на разных компьютерах практически невозможно в силу следующих обстоятельств.

Учетная запись -это хранимая в компьютерной системе совокупность данных о пользователе, необходимая для его опознавания (аутентификации) и предоставления доступа к его личным данным и настройкам. Имя учетной записи задается пользователем и используется в ходе аутентификации при входе в систему. Таким образом, совпадение имени учетной записи создавшей и/или изменившей файл возможно только в случае их создания на одном устройстве. Использование одной учетной записи при формировании заявок на участие в торгах от разных организаций подтверждается и ее персонификацией. Более того, в совокупности с этим стоит оценивать и факт полного совпадения размеров файлов.

Размер файла -это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске.

Основная единица измерения размера файла - байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт или их незначительное различие, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов.

Таким образом, множественное совпадение данных файла, совпадение размеров файлов заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок.

Совпадают размеры вышеуказанных файлов – 57 кб. и хэш-сумма файлов по всем критериям: CRC32 - 3ffab8f1, MD5 - 5f1915d818e1be9f490a7233af1ebd73, SHA-1 - b991fd9fe53df80a2cca98c2e5b9ac830d3e19aa.

Хэш-сумма файла (контрольная сумма файла) - это его уникальное цифровое значение, которое не может совпадать у двух различных файлов (в том числе с одинаковым наименованием) и остается неизменным в случае изменения наименования файла (при неизменности содержания такого файла).

Совпадение хэш-сумм файлов, поданных ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» для участия в аукционе свидетельствует об абсолютной идентичности таких файлов.

Таким образом, действия ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Таким образом, действия ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Указанные субъекты в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме применяли следующую стратегию поведения: с минимальным шагом аукциона, общества достигали снижения цены близкого к минимальному, при этом подавая одинаковое ценовое предложение, в результате чего снижение по аукционам составило не более 1 %.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого между ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из 2 участников осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение контракта, однако, будучи допущенными до участия к торгам, участники не конкурировали между собой, а подавали одинаковые либо минимальные ценовые предложения, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» приняли участие в вышеуказанных аукционах с однотипным поведением, что свидетельствует о систематичности созданного взаимодействия между участниками.

Управлением установлено, что при участии добросовестных участников наблюдается значительное снижение НМЦ контракта, что наблюдается в следующих ОАЭФ:

23.10.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0387300059718000198 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку оставка детского питания (для СМП и СОНКО) с НМЦ контракта

612 422,95 руб.

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта (цена контракта с учетом преференции)	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Предыдущее решение комиссии о соответствии или несоответствии	Решение комиссии о соответствии или несоответствии
216	ООО «СЛАВЭКС»	535870.20	понижение	06.11.2018 10:57:10	соответствует	соответствует
238	ООО «А-МЕДИКАЛ ГРУПП»	538932.31	понижение	06.11.2018 10:55:51	соответствует	соответствует

ООО «СЛАВЭКС» предложило конечную ценовое предложение равное 535870.20 руб., что ниже НМЦ на 12,5%.

Аукцион является конкурентной процедурой, которая подразумевает самостоятельную подготовку и участие хозяйствующих субъектов-конкурентов в торгах. С момента признания первых частей заявок соответствующими документации аукциона все допущенные организации становятся конкурентами в рамках открытых аукционов в электронной форме.

В соответствии с ч.4 ст. 24 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Согласно ч. 10 ст. 69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Подаявая заявку на участие в аукционе, внося обеспечение заявки, претендент обладает информацией о необходимости подать наименьшее ценовое предложение в целях победы на аукционе и заключения государственного контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции(далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) 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 (п. 2).

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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 1 статьи 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Согласно части 1 статьи 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). При этом частью 2 статьи 158 ГК РФ также установлено, что сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Законом о защите конкуренции не установлено специального требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции. В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Следовательно, подобное соглашение может быть заключено и в устной форме с учетом фактических действий сторон соглашения.

Из анализа вышеприведенной нормы следует, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Закон о защите конкуренции содержит специальное определение соглашения, которое подлежит применению при оценке факта правонарушения в сфере антимонопольного законодательства.

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 и с учетом положений статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к последствиям, перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются, и у антимонопольного органа отсутствует обязанность доказывания фактического исполнения участниками достигнутых соглашений.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009, согласно которой возможность доказывания согласованных действий через их результат в отсутствие документального подтверждения наличия договоренности об их совершении применима только к согласованным действиям, а не к соглашениям.

Следует учитывать, что поскольку картелем является соглашение, запрещенное законом и влекущее административную либо уголовную ответственность, случаи заключения формальных (документальных) картельных соглашений чрезвычайно редки. Соглашения заключаются (достигаются) посредством устных договоренностей, электронной переписки либо конклюдентных действий участников картеля, не являющихся его инициаторами.

Из изложенного выше определенного поведения хозяйствующих субъектов на аукционах в электронной форме, состоящего в отказе от конкурентного поведения, усматриваются признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Признаки заключения антиконкурентного соглашения ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» при участии в вышеуказанных аукционах усматриваются в следующем:

- подача заявок и ценовых предложений осуществлялась с разницей в интервале от 1 до 10 минут;
- торги по всем вышеназванным аукционам проходили единообразно: делалось предложение, одним из двух участников. Далее делалось предложение следующим участником, равное ценовому предложению предыдущего участника либо делалось минимальное ценовое предложение;
- при участии добросовестных участников наблюдается значительное снижение НМЦ контракта;
- при участии во всех вышеуказанных ОАЭФ подача заявок и (или) ценовых предложений осуществлялась использованием одного IP-адреса;
- совпадение свойств файлов заявок;
- совпадение хэш-суммы;

- аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой, количеством участников, подавших заявки, и рядом других обстоятельств, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом из перечисленных аукционов.

Согласно ч. 2,3 ст 54 Гражданского кодекса Российской Федерации - место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

- в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

При наличии у иностранного юридического лица представителя на территории Российской Федерации сообщения, доставленные по адресу такого представителя, считаются полученными иностранным юридическим лицом.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, директором ООО «Виктория» и единоличным учредителем является Ле Виктория Инокентьевна. Согласно выписке из ЕГРЮЛ, генеральным директором и единоличным учредителем ООО «СЛАВЭКС» является Галстян Роберт Максимович.

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» не распространяются.

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» выявлены признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе №0387200027718000033 в электронной форме.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных контрактов в полном объеме.

На основании вышеизложенного, руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе в электронной форме с целью победы заранее определенного участника.

2. ООО «Виктория» надлежит явиться **25.08.2020 года в 15 часов 00 минут** по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.

3. ООО «СЛАВЭКС» надлежит явиться **25.08.2020 года в 15 часов 30 минут** по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель Комиссии:

В.П. Иванов

Резолютивная часть решения объявлена 18.06.2020

г. Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 01.07.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Иванов Василий Петрович – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Мустафина Лилия Салаватовна – начальник отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

Бжесток Любовь Сергеевна — старший специалист 1 разряда отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

в отсутствие представителей ответчиков;

рассмотрев дело по признакам нарушения ООО «Виктория» (620000, Россия,

Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Управление) в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства были обнаружены признаки антиконкурентных соглашений в действиях следующих участников открытых аукционов в электронной форме (далее - ОАЭФ): ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916).

В результате проведенного Управлением анализа данных в единой информационной системе, а также информации, представленной электронно-торговыми площадками (далее - ЭТП) установлено следующее.

Согласно п.3 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции, основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

14.10.2019 издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре № 254 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) п.2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.10.2019 рассмотрение дела назначено на 25.11.2019.

25.11.2019 на рассмотрение дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) представители не явились, письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела представлены не были.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 25.11.2019 рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 14.01.2020.

Определением об отложении дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.01.2020 рассмотрение дела №086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 27.02.2020.

27.02.2020 на рассмотрение дела № 086/01/11-426/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от ООО «Виктория» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031) и ООО «СЛАВЭКС» (620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916) представители не явились, письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	комиссии о соответствии или несоответствии	Причина отклонения
1	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СЛАВЭКС"	19748341.40	понижение	20.08.2018 07:05:51	соответствует	
196	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ВИКТОРИЯ"	19848080.50	понижение	20.08.2018 07:05:19	соответствует	

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «СЛАВЭКС», первым предложившее цену контракта 19748341,40 руб.

Вместе с тем, Управлением установлено, что заявки и ценовые предложения участников поступили с одного IP - 87.224.242.117.

Вышеуказанное свидетельствует об использовании ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» единой инфраструктуры для подготовки заявок и участия в ОАЭФ.

Аналогичная модель поведения ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» прослеживается в следующих ОАЭФ:

№ ОАЭФ	Предмет	НМЦ
0387200027718000069	Сухая адаптированная молочная смесь для питания детей в возрасте от 0 до 6 месяцев; Сухая последующая адаптированная молочная смесь для питания детей в возрасте с 6 месяцев; Сухая последующая адаптированная кисломолочная смесь для питания детей с 6 месяцев	19 897 209,78
0387200028317000038	Поставка питания детей ранних лет жизни (от рождения до трех лет)	6 055 707,00
0387200027719000007	Поставка питания детей ранних лет жизни (от рождения до трех лет)	10 158 724,00
0387200027719000005	Поставка питания детей ранних лет жизни(от рождения до трех лет)	19 991 723,76
0387200027719000074	Поставка питания детей ранних лет жизни(от рождения до трех лет)	19 915 450,00

Более того, установлено, что участники пользовались единой инфраструктурой для подготовки заявок в ОАЭФ: к примеру, файл с наименованием «2ea1873a-76d0-4eca-81c3-0c5a3fa85673-Нижневартовск Предложение к аукциону август 2019», поданный в составе заявки ООО «СЛАВЭКС» и файл с наименованием «4dc080bf-2cse-4243-8181-a149c3e1def4-Нижневартовск Предложение к аукциону август 2019», поданный в составе заявки ООО «Виктория» при подаче заявок первыми частями при участии в ОАЭФ №0387200027719000074, документы созданы через одну учетную запись – «Борисова Анна Викторовна» и изменены также через одну учетную запись – «Vika», дата создания данных

файлов также совпадает – 03.09.2019 в 10 ч. 10 мин., как совпадают такие данные как число страниц документа – 2, слов – 792, знаки – 4520, количество строк – 37, абзацов – 10.

Совпадение данных свойств файлов заявок участников ОАЭФ, при условии создания их на разных компьютерах практически невозможно в силу следующих обстоятельств.

Учётная запись -это хранимая в компьютерной системе совокупность данных о пользователе, необходимая для его опознавания (аутентификации) и предоставления доступа к его личным данным и настройкам. Имя учетной записи задается пользователем и используется в ходе аутентификации при входе в систему. Таким образом, совпадение имени учетной записи создавшей и/или изменившей файл возможно только в случае их создания на одном устройстве. Использование одной учетной записи при формировании заявок на участие в торгах от разных организаций подтверждается и ее персонификацией. Более того, в совокупности с этим стоит оценивать и факт полного совпадения размеров файлов.

Размер файла -это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске. Основная единица измерения размера файла -байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт или их незначительное различие, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов.

Таким образом, множественное совпадение данных файла, совпадение размеров файлов заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок.

Совпадают размеры вышеуказанных файлов – 57 кб. и хэш-сумма файлов по всем критериям: CRC32 - 3ffab8f1, MD5 - 5f1915d818e1be9f490a7233af1ebd73, SHA-1 - b991fd9fe53df80a2cca98c2e5b9ac830d3e19aa.

Хэш-сумма файла (контрольная сумма файла) - это его уникальное цифровое значение, которое не может совпадать у двух различных файлов (в том числе с одинаковым наименованием) и остается неизменным в случае изменения наименования файла (при неизменности содержания такого файла).

Совпадение хеш-сумм файлов, поданных ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» для участия в аукционе свидетельствует об абсолютной идентичности таких файлов.

Таким образом, действия ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Таким образом, действия ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Указанные субъекты в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме применяли следующую стратегию поведения: с минимальным шагом аукциона, общества достигали снижения цены близкого к минимальному, при этом подавая одинаковое ценовое предложение, в результате чего снижение по аукционам составило не более 1 %.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием

достигнутого между ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из 2 участников осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение контракта, однако, будучи допущенными до участия к торгам, участники не конкурировали между собой, а подавали одинаковые либо минимальные ценовые предложения, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» приняли участие в вышеуказанных аукционах с однотипным поведением, что свидетельствует о систематичности созданного взаимодействия между участниками.

Управлением установлено, что при участии добросовестных участников наблюдается значительное снижение НМЦ контракта, что наблюдается в следующих ОАЭФ:

23.10.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0387300059718000198 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку оставка детского питания (для СМП и СОНКО) с НМЦ контракта 612 422,95 руб.

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта (цена контракта с учетом преференции)	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Предыдущее решение комиссии о соответствии или несоответствии	Решение комиссии о соответствии или несоответствии
216	ООО «СЛАВЭКС»	535870.20	понижение	06.11.2018 10:57:10	соответствует	соответствует
238	ООО «А-МЕДИКАЛ ГРУПП»	538932.31	понижение	06.11.2018 10:55:51	соответствует	соответствует

ООО «СЛАВЭКС» предложило конечную ценовое предложение равное 535870.20 руб., что ниже НМЦ на 12,5%.

Аукцион является конкурентной процедурой, которая подразумевает самостоятельную подготовку и участие хозяйствующих субъектов-конкурентов в торгах. С момента признания первых частей заявок соответствующими документации аукциона все допущенные организации становятся конкурентами в рамках открытых аукционов в электронной форме.

В соответствии с ч.4 ст. 24 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Согласно ч. 10 ст. 69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Подавая заявку на участие в аукционе, внося обеспечение заявки, претендент обладает информацией о необходимости подать наименьшее ценовое предложение в целях победы на аукционе и заключения государственного контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции (далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) 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 (п.

2).

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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 1 статьи 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Согласно части 1 статьи 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). При этом частью 2 статьи 158 ГК РФ также установлено, что сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Законом о защите конкуренции не установлено специального требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции. В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Следовательно, подобное соглашение может быть заключено и в устной форме с учетом фактических действий сторон соглашения.

Из анализа вышеприведенной нормы следует, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Закон о защите конкуренции содержит специальное определение соглашения, которое подлежит применению при оценке факта правонарушения в сфере антимонопольного законодательства.

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 и с учетом положений статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к последствиям, перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются, и у антимонопольного органа отсутствует обязанность доказывания фактического исполнения участниками достигнутых соглашений.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009, согласно которой возможность доказывания согласованных действий через их результат в отсутствие документального подтверждения наличия договоренности об их совершении применима только к согласованным действиям, а не к соглашениям.

Следует учитывать, что поскольку картелем является соглашение, запрещенное законом и влекущее административную либо уголовную ответственность, случаи заключения формальных (документальных) картельных соглашений чрезвычайно редки. Соглашения заключаются (достигаются) посредством устных договоренностей, электронной переписки либо конклюдентных действий участников картеля, не являющихся его инициаторами.

Из изложенного выше определенного поведения хозяйствующих субъектов на аукционах в электронной форме, состоящего в отказе от конкурентного поведения, усматриваются признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Признаки заключения антиконкурентного соглашения ООО «СЛАВЭКС» и ООО «Виктория» при участии в вышеуказанных аукционах усматриваются в следующем:

- подача заявок и ценовых предложений осуществлялась с разницей в интервале от 1 до 10

минут;

- торги по всем вышеназванным аукционам проходили единообразно: делалось предложение, одним из двух участников. Дальше делалось предложение следующим участником, равное ценовому предложению предыдущего участника либо делалось минимальное ценовое предложение;
- при участии добросовестных участников наблюдается значительное снижение НМЦ контракта;
- при участии во всех вышеуказанных ОАЭФ подача заявок и (или) ценовых предложений осуществлялась использованием одного IP-адреса;
- совпадение свойств файлов заявок;
- совпадение хэш-суммы;
- аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой, количеством участников, подавших заявки, и рядом других обстоятельств, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом из перечисленных аукционов.

Согласно ч. 2,3 ст 54 Гражданского кодекса Российской Федерации - место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

- в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

При наличии у иностранного юридического лица представителя на территории Российской Федерации сообщения, доставленные по адресу такого представителя, считаются полученными иностранным юридическим лицом.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, директором ООО «Виктория» и единоличным учредителем является Ле Виктория Инокентьевна. Согласно выписке из ЕГРЮЛ, генеральным директором и единоличным учредителем ООО «СЛАВЭКС» является Галстян Роберт Максимович.

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» не распространяются.

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» выявлены признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе №0387200027718000033 в электронной форме.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Виктория» и ООО «СЛАВЭКС» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных контрактов в полном объеме.

На основании вышеизложенного, руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях [ООО «Виктория» \(620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Красных командиров, 29, ИНН 6686086031\)](#) и [ООО «СЛАВЭКС» \(620000, Россия, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Академика Бардина, 39, ИНН 6671084916\)](#) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе в электронной форме с целью победы заранее определенного участника.

2. [ООО «Виктория» надлежит явиться **25.08.2020 года в 15 часов 00 минут** по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.](#)

3. [ООО «СЛАВЭКС» надлежит явиться **25.08.2020 года в 15 часов 30 минут** по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.](#)

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.