

РЕШЕНИЕ

по делу № 054/01/11-672/2019 от 16.04.2019

Резолютивная часть решения объявлена 25.07.2019 г. г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 08.08.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> - заместитель руководителя Новосибирского УФАС России, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела по борьбе с картелями, член Комиссии;

<...> – специалист – эксперт отдела по борьбе с картелями, член Комиссии,

в присутствии «...»

рассмотрев дело № 054/01/11-672/2019 от 16.04.2019 возбужденное по признакам нарушения ООО «Сибстрой» (ИНН/КПП 5403208466/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.3.4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5404494996/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5406378346/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.1.2) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение из Прокуратуры НСО (вх. № 6дсп от 18.01.2019), содержащее информацию о возможном нарушении норм антимонопольного законодательства при проведении закупки на строительство автомобильной дороги в микрорайоне № 7 р.п. Краснообск.

Заявитель сообщает следующее.

В прокуратуре области организовано рассмотрение информации Межрегионального управления Росфинмониторинга по СФО (далее - МРУ РФМ) о результатах анализа сведений о перемещении наличных денежных средств за границу.

В ходе проверочных мероприятий МРУ РФМ установлено, что 24.12.2017 «...» (ИНН <...>) при вылете за рубеж задекларировала сумму наличной иностранной валюты в размере <...> долларов США (более <...> по курсу на день оформления) в таможенном пункте международного аэропорта «Толмачёво» (г. Новосибирск).

С 14.12.2017 «...» является соучредителем ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466).

ООО «Сибстрой», зарегистрированное по адресу г. Новосибирск, ул. Горская, 2, квартира 4, комнаты 3 и 4, осуществляет деятельность по производству битуминозных смесей на основе природного асфальта и иных компонентов.

По информации, размещенной в информационных системах Росфинмониторинга, в период, предшествующий вывозу «...» иностранной валюты за рубеж, ООО «Сибстрой» выступало подрядчиком по 2 контрактам на строительство автомобильной дороги в микрорайоне №7 р.п. Краснообск на общую сумму около 13 млн. рублей, заключенным с администрацией р.п. Краснообск.

Заключение и исполнение контрактов осуществлялось в период с августа 2016 года по декабрь 2017 года включительно.

По мнению органа прокурорского надзора, в ходе анализа закупочных процедур МРУ РФМ установлены признаки картельного сговора.

Так, ООО «Сибстрой» (победитель закупки), а также другие участники электронного аукциона: ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) и ООО «Стройсити» (ИНН 5406378346) зарегистрированы по одному юридическому адресу.

Последующая проверка ООО «СибсСрой» по базе данных Росфинмониторинга показала вовлеченность данного лица в осуществление расходных операций, предположительно направленных на легализацию (отмывание) доходов, полученных преступным путем.

Так, в период с декабря 2016 года по март 2017 года с расчетного счета ООО «Сибстрой» осуществлялись

расходные операции на сумму более <.... рублей в пользу ООО «Камелот» (ИНН 5407500052), ООО «Гранд» (ИНН 2225166087), ООО «Сибтрансвагон» (ИНН 5407052026) в качестве оплаты за выполненные строительные работы и услуги по перевозке грузов.

По результатам рассмотрения указанных материалов был возбуждено дело № 054/01/11-672/2019 от 16.04.2019 по признакам нарушения ООО «Сибстрой» (ИНН/КПП 5403208466/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.3.4), ООО «СТРОЙСИТИ» (ИНН/КПП 5404494996/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5406378346/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.1.2) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Новосибирским УФАС России издан Приказ от 16.04.2019 г. № 61 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Сибстрой» (ИНН/КПП 5403208466/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.3.4), ООО «СТРОЙСИТИ» (ИНН/КПП 5404494996/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5406378346/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.1.2) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

В действиях иных лиц, поименованных в заявлении органа прокурорского надзора признаки нарушения антимонопольного законодательства не установлены.

ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) представило следующие пояснения по существу дела (вх. № 4946 от 27.06.2019г).

В 2016г. ООО «СтройСити» не имело опыта участия в торгах, в связи с чем директору общества не было известно, что описываемые в определении события могут быть квалифицированы как схема «таран» а также «картельный сговор». До этого случая и после него ООО «СтройСити» не участвовало в подобных схемах.

ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346) представило следующие пояснения по существу дела (вх. № 4944 от 27.05.2019).

Директор ООО «СтройСити» «...»сообщает, что к исполнению обязанностей директора приступил 24.04.2019г., пояснений от бывшего директора получить не удалось, аргументированных пояснений по делу предоставить не может.

ООО «Сибстрой» представило следующие пояснения по существу дела (вх. № 4945 от 27.05.2019).

Генеральный директор ООО «Сибстрой» «...»сообщил, что к исполнению обязанностей директора приступил 2017г., пояснений от бывшего директора получить не удалось, аргументированных пояснений по делу предоставить не может.

Генеральный директор «...», возглавлявший ООО «Сибстрой» в 2016 г. погиб 05.06.2017г.

В результате рассмотрения дела установлено следующее.

ООО «Сибстрой» (ИНН/КПП 5403208466/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.3.4), директором общества является «...», учредители: «...» (66% доли), «...» (17% доли), «...» (17 % доли). Основной вид деятельности производство битуминозных смесей на основе природного асфальта или битума, нефтяного битума, минеральных смол или их пеков.

ООО «СТРОЙСИТИ» (ИНН/КПП 5404494996/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4).

Директором и учредителем общества является «...». Основной вид деятельности строительство автомобильных дорог и автомагистралей.

ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5406378346/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.1.2).

Директором общества является «...», учредителем является «...» (100% доли). Основной вид деятельности строительство автомобильных дорог и автомагистралей.

Указанные юридические лица не попадают под определение «группа лиц», установленное ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким

признакам из следующих признаков: хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Таким образом, на действия ответчиков по настоящему делу не распространяется императивный иммунитет, установленный ч. 7 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения заявления о нарушении антимонопольного законодательства, а также производства по настоящему делу антимонопольным органом была получена и проанализирована информация от ООО «РТС-тендер», ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «Новотелеком», АО «Эр-телеком ходинг», ООО «Компания Тензор», ПАО «ВымпелКом», ИФНС России № 16 по Новосибирской области, ПАО «Левобережный», ПАО «Сбербанк»,

Антимонопольным органом был проведен и принят во внимание аналитический отчет, по результатам исследования состояния конкуренции на электронных аукционах, в которых принимали участие ответчики по делу.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении антимонопольного законодательства, а также производства по настоящему делу антимонопольным органом была проведена внеплановая выездная проверка в отношении лиц, привлеченных к рассмотрению данного дела в качестве ответчиков (результаты проверки также приняты Комиссией Новосибирского УФАС России во внимание).

Таким образом, на момент принятия настоящего решения Комиссией Новосибирского УФАС России исходит из всей совокупности представленных заявителем сведений, собранных антимонопольным органом сведений и представленных ответчиками пояснений.

В ходе рассмотрения дела сторонам по делу обеспечено соблюдение всех установленных прав, в том числе право на ознакомление с материалами дела (кроме случаев, требующих соблюдения требований ч. 1 ст. 26, ч. 3.3 ст. 45 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

На момент принятия решения сторонами по делу ходатайств и отводов не заявлено.

В ходе оценки доводов органа прокурорского надзора установлено следующее.

I. Согласно сведениям, предоставленным ПАО «Левобережный» (вх. № 5267 от 31.05.2019г. ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346), ПАО «Сбербанк» (вх. № 4615 от 17.05.2019г.) имеет тесные хозяйственные связи с ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) и ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) выраженные в предоставлении денежных займов(1).

«...»

Перечень указанных банковских операций, отражающих существование устойчивых механизмов займа не является исчерпывающим (приведены не все операции займа).

Исходя из выписки счета ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466)- 40702810344050027442, открытому в ПАО «Сбербанк», в том числе совершены следующие банковские операции (дебет и кредит)(2).

«...»

Перечень указанных банковских операций, отражающих существование устойчивых механизмов займа между ответчиками не является исчерпывающим (приведены не все операции займа).

Удостоверяющим центром ООО «Компания «Тензор» представлены копии документов: заявление на изготовление сертификата ключа подписи и сопутствующие данному заявлению документы), поданные ООО «Сибстрой», ООО «СтройСити» и ООО «СТРОЙСИТИ».

Исходя из представленных документов следует, что доверенным лицом ООО «Сибстрой» и ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) являлась «...», у ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346) и ООО «Сибстрой» доверенным лицом являлась «...»(3).

В отношении юридических лиц, ответчиков по настоящему делу были проведены внеплановые выездные проверки:

- ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996)- приказ о проведении проверки № 50 от 10.04.2019г., акт о проведении проверки № 054/01/11/08/2019.

- ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346)- приказ о проведении проверки № 51 от 10.04.2019, акт о проведении проверки № 054/01/11/09/2019;

- ООО «СибСтрой» (ИНН 54032008466)- приказ о проведении проверки № 52 от 10.04.2019, акт о проведении проверки № 054/01/11/10/2019.

Правовыми основаниями проведения вышеуказанных проверок проверки являлись пункт 11 части 1 статьи 23, статьи 24, 25, 25.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Проверяемым юридическим лицам обеспечено соблюдение установленных законом прав на всех этапах процедуры проверки, в ходе проведения проверки ходатайств и жалоб от проверяемых лиц не поступало.

11.04.2019г. сотрудниками Новосибирского УФАС России в присутствии понятых (процессуально независимых лиц) в ходе проведения проверки был осуществлен осмотр помещений по адресу г. Новосибирск, ул. Горская, 2 офиса № 4, кабинет 4, документов и предметов проверяемых лиц, по результатам проведения которого были составлены протоколы осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемых лиц от 11.04.2019 г.

Так, согласно акту проверки 054/01/11/08/2019 (проверяемое лицо- ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) в ходе проведения осмотра была скопирована информация с рабочего компьютера специалиста по тендерам «...» юриста «...» (на момент проведения не трудоустроена у проверяемого лица). Флэш-накопитель приобщен к протоколу осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица 11.04.2019. Также получены копии документов проверяемого лица.

Осмотром установлено наличие у проверяемого лица документов ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346), ООО «СибСтрой» (ИНН 54032008466), а именно: заявки на участие в торгах, доверенности, реквизиты указанных обществ для авторизации на площадках, а также журналы входящей и исходящей документации проверяемого лица, ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346), ООО «СибСтрой» ООО «СибСтрой» (ИНН 54032008466).

В частности, согласно приложению № 2 к протоколу осмотра ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) в распоряжении данного юридического лица находились следующие документы (помимо прочих):

- журнал регистрации исходящих документов ООО «СибСтрой» (ИНН 54032008466);

- журнал регистрации исходящих документов ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346);

- заявка на участие в закупке № 01-507-18 (открытый запрос предложений, проводимый АО «Аэропорт Толмачево», подаваемая от имени ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346);

- заявление участника об аккредитации на Торговом портале Фабрикант (от имени ООО «СибСтрой» (ИНН 54032008466).

- лист бумаги, формата А4 имеющий печатные и рукописные символы, содержащий пары логин/пароль для авторизации и работы на электронных торговых площадках, кратко поименованных как Сбербанк, РТС-тендер, ММББ, Росселторг (страница 2 приложения № 2 к протоколу осмотра ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996).

При этом, на каждую из поименованных торговых площадок указана информация для трех лиц на каждую из площадок (сохранена оригинальная стилистика написания)(4), в частности, помимо прочих указаны:

1. «Сбербанк», пары логин/пароль для: «...» «...»»).
2. «РТС-тендер», пары логин/пароль для: «...»), «...»), «...»).

Визуальная копия представлена ниже(5).

Фрагмент 1

«...»

Фрагмент 2

«...»

В ходе проведения проверки (в том числе анализе поступившей от проверяемых лиц информации, в ответ на запрос Новосибирского УФАС России) также установлены следующие обстоятельства, иллюстрирующие кадровую взаимосвязь ответчиков.

Согласно штатному расписанию ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) по состоянию на 01.04.2016 помощником юриста общества являлась «...» (одновременно занимала должность инженера по технике безопасности ООО «СибСтрой»).

По состоянию на 01.07.2016, 01.10.2016, 01.01.2017 «...» занимал должность прораба (одновременно являлся генеральным директором ООО «СибСтрой»), «...». также являлась сотрудником проверяемого лица и ООО «СибСтрой».

По состоянию на 01.10.2017, 01.01.2018, 01.04.2018, 01.07.2018, 01.10.2018, 01.01.2019 «...» являлся главным инженером проверяемого лица и в ООО «СтройСити», и одновременно заместителем генерального директора ООО «СибСтрой».

«...» по состоянию на 01.01.2018, 01.04.2018, 01.07.2018 являлся инженером ПТО одновременно в ООО «СтройСити» ИНН 5406378346 и у проверяемого лица.

«...» занимала должность юриста у проверяемого лица, и в ООО «СтройСити» ИНН 5406378346 в период с 01.04.2018 по 01.04.2019. С 01.01.2019 трудоустроена в ООО «СтройСити» ИНН 5406378346 на должность инженер по экологии.

По результатам осмотра документов (информации), содержащихся на электронных носителях информации установлено следующее.

На рабочем компьютере «...» обнаружены документы ООО «СтройСити» ИНН 5406378346, ООО «СибСтрой» (проиллюстрировано ниже)

«...»

В папке «...» находятся папки: подано от «...», подано от «...», подано от «...».

Также в папке «Коммерческие предложения 2017»/Аэропорт Толмачево» находятся коммерческие предложения: КП «...», КП «...».

В папке «Краснообск»/аукцион» находятся две папки: «...», «...». В данных папках находится документ под названием «согласие».

В папке «...»/2016/выписки: папки СибСтрой «...», СтройСити «...», СтройСити «...».

«...»/2016/реестр контрактов: лист под названием ООО «СтройСити» («...»), лист под названием ООО «СтройСити» («...»).

Давая оценку вышеуказанным обстоятельствам Комиссия новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. 5 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ « О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ « О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводам о том, что ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996), ООО «СтройСити (ИНН 5406378346), ООО «Сибстрой» (ИНН 54032008466) имеют тесные хозяйственные и иные связи.

Так, один хозяйствующий субъект, допустив действия/ бездействие по передаче сведений о ключах доступа к электронным торговым площадкам, журналов входящей корреспонденции, сведений о поданных заявках на участие в торгах другим хозяйствующим субъектам не может позиционировать себя как прямого соперника (конкурента) таким лицам.

Сформулированный вывод аналогично иллюстрируется как устойчивыми кадровыми связями (получение сертификатов ключей подписи и участие в сопутствующих данной процедуре процессуально значимых действиях осуществляют одни и те же люди), так и финансовыми (регулярные взаимные займы).

Таким образом, ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996), ООО «СтройСити (ИНН 5406378346), ООО «Сибстрой» (ИНН 54032008466) являясь самостоятельными юридическими лицами, хозяйствующими субъектами-конкурентами не входящими в одну группу лиц в понимании Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» фактически отказались от прямой конкурентной борьбы на товарном рынке.

II. Давая оценку действиям ответчиков по участию в торгах необходимо отметить следующее.

22.06.2016 в единой информационной сети (<http://zakupki.gov.ru>) уполномоченным учреждением Государственное казенное учреждение НСО «Управление контрактной системы» (далее – ГКУ НСО «УКСис») размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0851200000616002399.

Заказчиком является Администрация рабочего поселка Краснообска Новосибирского района Новосибирской области. Начальная максимальная цена контракта 7 467 560 рублей. Предмет аукциона строительство автомобильной дороги в микрорайоне № 7 рабочего поселка Краснообска.

Дата проведения аукциона 18.07.2016.

01.08.2016с ООО «Сибстрой» заключен контракт на сумму 6 380 700 рублей (№ контракта № 3543310766616000015).

На участие в аукционе подано 6 заявок (из таблицы исключены сведения, которые могут составлять коммерческую и иную тайну в отношении хозяйствующих субъектов, не являющихся ответчиками по настоящему делу)

Организация	Дата и время подачи заявки	ip-адрес подачи заявки	Пользователь	Статус 1-й/2-й части заявки
ООО «СтройСити»	09.07.2016 9:59:00	<...>	«...»	Не соответствует требованиям
ООО «СибСтрой»	09.07.2016 10:03:00	<...>	«...»	Контракт заключен
ООО «Родд»	08.07.2016 9:48:00	-----	«...»	Соответствует требованиям
ООО «СТРОЙСИТИ»	09.07.2016 9:56:00	<...>	«...»	Не соответствует требованиям
ООО «Новосибдорстрой»	08.07.2016 21:17:00	-----	-----	Право на участие в торгах не реализовано
ООО «Форест»	30.06.2016 8:46:00	-----	-----	Отказ в допуске к участию

Аукцион проходил следующим образом

Организация	ip-адрес подачи ценового предложения	Пользователь	Ценовое предложение
ООО «СибСтрой»	<...>	«...»	7430222,2
ООО Роад	-----	«...»	7392884,4
ООО «СибСтрой»	<...>	«...»	7355546,6
ООО «Роад»	-----	«...»	7318208,8
ООО «СибСтрой»	<...>	«...»	7280871
ООО «СтройСити» ¹	<...>	«...»	7243533,2
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	7206195,4
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	7168857,6
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	7131519,8
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	7094182
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	7056844,2
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	7019506,4
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	6982168,6
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6944830,8
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	6907493
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6870155,2
ООО 'СТРОЙСИТИ'	<...>	«...»	6832817,4
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6795479,6
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	6422101,6
ООО «Роад»	-----	«...»	6384763,8
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6380700
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6347426
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	6310088,2
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6272750,4
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	6235412,6
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	6198074,8
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	5824696,8
ООО «СтройСити»	<...>	«...»	5451318,8
ООО «СТРОЙСИТИ»	<...>	«...»	5413981

Указанная таблица иллюстрирует применение ответчиками схемы «таран» при проведении данных торгов.

Как видно из представленной торговой площадкой информации заявки ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996), ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346) поданы минимальным временным интервалом (около 3 минут) с одного и того же ip-адреса (<...>)(6) и не соответствовали требованиям закупочной документации.

ip-адрес <...> в период 01.06.2016 по 08.02.2019 был выделен ООО «Новотелеком» юридическому лицу ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) в рамках договора № 453394, адрес подключения: г. Новосибирск, ул. Горская, 2, MAC-адрес: 14:cc:20:62:c8:45.

В соответствии с ч. 2 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (редакция, действующая на момент проведения торгов) аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

Согласно ч. 10 ст. 69 1 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (редакция, действующая на момент проведения торгов) 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.

Исходя из совокупного толкования вышеприведенных норм права следует, что после завершения аукциона, порядковые номеру участников таких торгов присваиваются только заявкам, полностью соответствующим требованиям документации.

Фактически, хозяйствующий субъект имеет возможность осуществить процессуально значимые действия при проведении таких торгов одновременно не неся бремя заключения контракта по предложенной цене направив заведомо несоответствующую заявку.

При реализации схемы «таран» после подачи ценового предложения одного участника картеля происходит последовательная подача ценовых предложений от иных участников картеля с целью снижения цены до экономически нецелесообразного для добросовестных участников уровня.

В дальнейшем заявки указанных демпинговавших участников отклоняются в связи с заведомым несоответствием вторых частей заявок требованиям Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", победителем определяется участник сговора, чья заявка соответствовала требованиям законодательства и чье предложение о цене оказалось последним из допущенных.

Как указано выше в рассматриваемых торгах приняло участие 4 хозяйствующих субъекта: ООО «Рoad» и участники картеля: ООО «Сибстрой», ООО «СтройСити», ООО «СТРОЙСИТИ».

ООО «Сибстрой» открывает аукцион с ценовым предложением в 7 430 222,2 рублей.

Предложение ООО «Рoad» - 7 392 884,4 рублей.

На указанном этапе в аукцион входят остальные участники картеля (ООО «СтройСити», ООО «СТРОЙСИТИ») поочередно снижая цену до 6422101,6 рублей.

Предложение ООО «Рoad» - 6384763,8 рублей.

Предложение ООО «Сибстрой» - 6380700 рублей.

Далее остальные участники картеля снижают цену до 5413981 рублей, ООО «Рoad» отказывается от конкурентной борьбы.

В последующем контракт заключается с ООО «Сибстрой» по ценовому предложению 6 380 700 рублей (заявки иных участников картеля отклоняются), что существенно выше предложенной остальными участниками картеля.

Иной подход к реализации картельного соглашения был применен ответчиками (ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996), ООО «Сибстрой» при участии в торгах № 0351300284916000009.

Извещение о проведении торгов размещено в ЕИС 20.06.2016г.

Заказчиком является МКУ «УЖКХ г. Бердска».

Предмет аукциона выполнение работ по ремонту внутриквартальных территорий г. Бердска.

На участие в аукционе поданы заявки только ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996), ООО «Сибстрой»

Участники картеля, осознавая отсутствие прямых конкурентов отказались от конкурентной борьбы путем бездействия по подаче ценовых предложений

С ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) заключен контракт на сумму 1 293 763 рублей (№ контракта 3544525388716000013), т.е. по начальной (максимальной) цене.

Помимо рассмотренного электронного аукциона, установлено, что участники картеля принимали совместное участие (либо осуществляли процессуально значимые действия) в следующих торгах государственные (муниципальные) контракты по результатам таких торгов не заключались.

Участник	Соответствие требованиям документации	заявки/заявки/ценового предложения (в случае подачи)	Победитель торгов
Торги № 0151300030516000015			
ООО «Стройсити» (ИНН		<...>	ООО «СоюзДорСтрой»

5404494996)

ООО «Стройсити» 2-я часть заявки не соответствует
(ИНН 5406378346) соответствует

Торги № 0151300030516000016

ООО Строительная
Компания «ЛЕВЫЙ БЕРЕГ»

ООО «Стройсити» (ИНН Соответствует <...>
5404494996)

ООО «Стройсити» 2-я часть заявки не соответствует
(ИНН 5406378346) соответствует

Торги № 0151300030516000017

ООО «Новосибдорстрой»

ООО «Стройсити» (ИНН Соответствует <...>
5404494996)

ООО «Стройсити» 2-я часть заявки не соответствует
(ИНН 5406378346) соответствует

Торги № 0151300030516000018

ООО «Новосибдорстрой»

ООО «Стройсити» (ИНН Соответствует <...>
5404494996)

ООО «Стройсити» 2-я часть заявки не соответствует
(ИНН 5406378346) соответствует

Торги № 0151300030516000020

2-я часть заявки не соответствует

ООО «ДОРСИБ ПЛЮС»

ООО «Стройсити» (ИНН <...>
5404494996)

ООО «Стройсити» Соответствует <...>
(ИНН 5406378346)

<...>

Торги № 0151300052516000019

Не отозвана <...>

ООО «Стройсити» (ИНН
5404494996)

ООО «Стройсити» Не отозвана <...>
(ИНН 5406378346)

ООО «Сибстрой» (ИНН Заявка отозвана <...>
5403208466)

Торги отменены

Торги № 0151300030516000040

<...>

ООО «Стройсити» (ИНН соответствует
5404494996)

ООО «СоюзДорСтрой»

ООО «Стройсити» соответствует <...>
(ИНН 5406378346)

ООО «Сибстрой» (ИНН соответствует <...>
5403208466)

Торги № 0151300030516000048
2-я часть заявки не
соответствует

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) <...>

ООО «Стройсити» соответствует (ИНН 5406378346) <...>

ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) 2-я часть заявки не соответствует <...>

Торги № 0151300034917000010
соответствует

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) <...>

ООО «Стройсити» соответствует (ИНН 5406378346) <...>

Торги № 0151300034917000006

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) соответствует <...>

ООО «Стройсити» соответствует (ИНН 5406378346) <...>

Торги № 0151300051617000008
соответствует <...>

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996)

ООО «Стройсити» соответствует (ИНН 5406378346) <...>

ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) соответствует <...>

Торги № 0151300027216000010

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) Отказ в допуске <...>

ООО «Стройсити» Отказ в допуске (ИНН 5406378346) <...>

ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) Отказ в допуске <...>

Торги № 0151300027216000011

ООО «Стройсити» Отказ в допуске (ИНН 5404494996) <...>

ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) Отказ в допуске <...>

Торги № 0851200000616002927

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) Отказ в допуске <...>

ООО «Стройсити» Отказ в допуске (ИНН 5406378346) <...>

ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) Отказ в допуске <...>

Торги № 0851200000617006513

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) соответствует <...>

ООО «Стройсити» соответствует (ИНН 5406378346) <...>

Торги № 0851200000617006561

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) соответствует <...>

ООО «Стройсити» не соответствует (ИНН 5406378346) <...>

Торги № 0851200000617006608

ООО «Стройсити» (ИНН 5404494996) не соответствует <...>

ООО «Стройсити» не соответствует <...>

ООО «Новосибирскавтодор»

ООО Строительная
Компания «СибСтрой»

ООО Строительная
Компания «ЛЕВЫЙ БЕРЕГ»

ООО «СТС-ПЛЮС»

ООО «Промстрой»

ООО «Промстрой»

ООО «Новосибдорстрой»

ООО «СоюзДорСтрой»

ООО «Сибирские
Магистрали»

(ИНН 5406378346)

ОАО «Новосибирскавтодор»

Торги № 0851200000617006650

ООО «Стройсити» (ИНН соответствует <...>
5404494996)

ООО «Сибирские
Магистральи»

ООО «Стройсити» соответствует <...>
(ИНН 5406378346)

В частности, ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996) участие в картеле реализовано при проведении торгов:

0151300030516000015, 0151300030516000016, 0151300030516000017, 0151300030516000018,
0151300030516000020, 0851200000617006650, 0851200000617006608, 0851200000617006561,
0851200000617006513, 0151300034917000010, 0151300034917000006, 0151300052516000019,
0151300030516000040, 0151300030516000048, 0151300051617000008, 0151300027216000010,
0851200000616002927, 0351300284916000009

0151300027216000009

01513000272160000110851200000616002399

ООО «Стройсити» (ИНН 5406378346) участие в картеле реализовано при проведении торгов:

0151300030516000015, 0151300030516000016, 0151300030516000017, 0151300030516000018,
0151300030516000020, 0851200000617006650, 0851200000617006608, 0851200000617006561,
0851200000617006513, 0151300034917000010, 0151300034917000006, 0151300052516000019,
0151300030516000040, 0151300030516000048, 0151300051617000008, 0151300027216000010,
0851200000616002927, 0851200000616002399

ООО «Сибстрой» (ИНН 5403208466) участие в картеле реализовано при проведении торгов:

0151300052516000019, 0151300030516000040, 0151300030516000048, 0151300051617000008,
0151300027216000010, 0851200000616002927

0151300027216000011, 03513002849160000090151300027216000009

Отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции на электронных аукционах, в которых принимали участие ответчики.

Исследование состояния конкуренции при проведении открытых аукционов в электронной форме (далее - ОАЭФ) проводилось в отношении 21 аукциона.

Временной интервал исследования по каждому из рассматриваемых ОАЭФ определен с даты опубликования извещения до даты окончания исполнения контракта. Все аукционы проходили в период с 2016 года по 2018 года. Общий период исследования определен с 01.01.2016 г. по 01.04.2019 г.

В рамках данного исследования предмет торгов каждого из 21 ОАЭФ определен как:

- выполнение подрядных работ по ремонту автомобильных дорог;
- выполнение работ по ремонту дорог индивидуальной жилой застройки города Новосибирска;
- выполнение работ по ремонту и обустройству дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов города Новосибирска;
- выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог;

- выполнение работ по строительству и реконструкции автодорог в г. Новосибирск, г.Обь, г.Бердск.

Таким образом, в обобщенном виде, предметом исследованных аукционов является выполнение работ по строительству и ремонту дорожного покрытия.

Делая выводы о квалификации приведенных действий (бездействий) ответчиков по делу Комиссия Новосибирского УФАС России исходит из следующих обстоятельств.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе, с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Абз. 1 п. 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016.

Кроме того, согласно Разъяснениям Президиума ФАС России № 3 "Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах", антиконкурентные соглашения являются правонарушением и поэтому не подлежат оценке с точки зрения соответствия требованиям, которые предъявляются гражданско-правовым законодательством к форме договоров (сделок). Следовательно, не соблюдение формы гражданско-правового договора не может расцениваться как свидетельство отсутствия недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения.

Поведение (как действия, так и бездействия) ООО «СтройСити» (ИНН 5404494996), ООО «СтройСити» (ИНН 5406378346), ООО «Сибстрой» (ИНН 54032008466) при участии в приведенных электронных аукционах указывает на наличие между указанными хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения, запрет на которое установлен пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) - *закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка)* - совокупность действий, осуществляемых в установленном законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Согласно статье 6 Закона о контрактной системе обеспечение конкуренции и эффективность закупок являются основополагающими принципами контрактной системы в сфере закупок. В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе осуществление закупок должно быть основано на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Таким образом, Закон о контрактной системе предполагает, что между участниками закупок должна быть добросовестная ценовая и неценовая конкуренция в целях наиболее эффективного удовлетворения государственных и муниципальных нужд.

Согласно статье 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон № 44-ФЗ, Закон о контрактной системе) заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), к которым в том числе относится аукцион.

В соответствии с частью 4 статьи 24 Закона о контрактной системе под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта. Таким образом, аукцион предполагает наличие ценовой конкуренции между участниками торгов.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны только в случае кооперации и консолидации. Такие действия осуществляются

для достижения единой для всех цели. Коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, отмеченные обстоятельства свидетельствуют о том, что действия ответчиков в ходе исследованного аукциона возможны исключительно в результате заключения между указанными хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения.

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.

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

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Анализ фактического поведения ответчиков в ходе проведения вышеуказанных электронных аукционов, а также совокупности иных доказательств, свидетельствует о наличии между указанными лицами антиконкурентного соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона «О защите конкуренции».

Для констатации антиконкурентного соглашения необходимо проанализировать *ряд косвенных доказательств*, сопоставив каждое из них с другими и не обременяя процесс доказывания обязательным поиском хотя бы одного прямого доказательства.

Поскольку, при доказывании картельных или иных антиконкурентных соглашений используется комплекс косвенных доказательств, через доказывание синхронности и единообразия действий хозяйствующих субъектов в отсутствие объективных экономических причин и (или) действия хозяйствующих субъектов не могли иметь место ни при каких иных условиях, кроме как при условии наличия сговора между ними.

Фактическое расположение ответчиков по одному адресу, равно как и выдача доверенностей на получение ключей ЭЦП на имя одного физического лица, т. е. взаимная обусловленность действий участников торгов при отсутствии внешних обстоятельств, по мнению Комиссии, не только не опровергает наличие заключенного антиконкурентного соглашения, а, напротив, свидетельствует о наличии такового.

Согласно позиции Верховного Суда РФ законодательством не определено и не может быть определено, какие *доказательства* его (антиконкурентное соглашение) подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Согласно разъяснениям Президиума ФАС России № 3 от 17.02.2016 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе торгах» доказательством наличия антиконкурентного соглашения является, в том числе, использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участии в электронных торгах; оформление сертификатов электронных цифровых подписей на одно и то же физическое лицо; фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу; формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом. Сказанное подтверждается и судебной практикой.

Все участники каждого из исследованных аукционов, а также хозяйствующие субъекты, отказавшиеся от участия в торгах в результате соглашения, являлись друг другу конкурентами на право заключения контракта (договора). Поведение ООО «СибСтрой», ООО «СтройСити» и ООО «СтройСити» оценивается как недопустимое в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

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, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Согласно статье 178 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее - УК РФ) уголовная ответственность наступает за ограничение конкуренции путем заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным

законодательством Российской Федерации, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение дохода в крупном размере.

В соответствии с пунктом 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 г. № 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 г. № 31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является, по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных лицом расходов. В соответствии с п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 г. № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

По оценке Комиссии Новосибирского УФАС России общий доход участников соглашения, по результатам заключения государственных контрактов, составил 7674463 рублей. При таких обстоятельствах Комиссия Новосибирского УФАС России, исследовав материалы дела № 054/01/11-672/2019 от 16.04.2019, полагает, что в действиях ответчиков не усматриваются признаки преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ.

Рассмотрев документы и информацию, имеющиеся в материалах дел в полном объеме, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Сибстрой» (ИНН/КПП 5403208466/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.3.4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5404494996/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5406378346/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.1.2) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось заключении антиконкурентного соглашения, инструментом которого являлись отказ от конкурентной борьбы при участии в торгах, а также иные действия (в том числе передача пар логин/пароль для авторизации на электронных торговых площадках, журнал регистрации документов) которые приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

2. Выдать ООО «Сибстрой» (ИНН/КПП 5403208466/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.3.4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5404494996/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4), ООО «СтройСити» (ИНН/КПП 5406378346/540401001, зарегистрировано по адресу: 630073, г. Новосибирск, ул. Горская, 2, офис № 4, к.1.2) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: прекратить ограничивающее конкуренцию соглашение, которое могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.
3. Передать имеющиеся материалы уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для решения вопроса о привлечении ответчиков по настоящему делу к административной ответственности.

(1) КОНФИДЕНЦИАЛЬНО, банковская тайна

(2) КОНФИДЕНЦИАЛЬНО, банковская тайна

(3) КОНФИДЕНЦИАЛЬНО

(4) КОНФИДЕНЦИАЛЬНО

(5) КОНФИДЕНЦИАЛЬНО

(б) IP-адрес - уникальный идентификатор (адрес) устройства (компьютера), подключённого к локальной сети или интернету.